М. Н. Прудников

ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН

УЧЕБНИК ДЛЯ БАКАЛАВРОВ

6-е издание, переработанное и дополненное

Рекомендовано Министерством образования и науки Российской Федерации в качестве учебника для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция»

Москва ▪ Юрайт ▪ 2013

УДК 34
ББК 67.3я73
П85

***Автор*:**

Прудников Михаил Николаевич — доктор исторических наук, профессор, действительный член двух международных академий информатизации и науки о природе и обществе.

***Рецензенты*:**

Кузьмин С. И. — доктор юридических наук, профессор, заведующий кафедрой государственного и международного права Московского государственного университета приборостроения и информатики;

Пахомов В. Г. — доктор юридических наук, профессор, заведующий кафедрой теории и истории государства и права Российского государственного социального университета.

Прудников, М. Н.

П85 История государства и права зарубежных стран : учебник для бакалавров / М. Н. Прудников. — 6-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт ; ИД Юрайт, 2013. — 811 с. — Серия : Бакалавр. Базовый курс.

ISBN 978-5-9916-2199-1 (Издательство Юрайт)
ISBN 978-5-9692-1389-0 (ИД Юрайт)

Учебник подготовлен в соответствии с Федеральным государственным образовательным стандартом высшего профессионального образования третьего поколения. В нем освещаются основные институты государства и права, важнейшие факты и события государственно-правовой истории. Материал излагается в последовательном хронологическом порядке, носит обобщенный характер и основан на страноведческой форме. В учебник введены комплексные обобщающие главы, анализирующие тот или иной период истории, темы, охватывающие отдельные регионы мира или несколько стран того или иного региона.

Для студентов, аспирантов, преподавателей юридических вузов, а также для всех интересующихся вопросами истории государства и права.

УДК 34
ББК 67.3я73

ISBN 978-5-9916-2199-1
(Издательство Юрайт)
ISBN 978-5-9692-1389-0
(ИД Юрайт)

Оглавление

Раздел II
ГОСУДАРСТВО И ПРАВО В СРЕДНИЕ ВЕКА

Раздел III
ГОСУДАРСТВО И ПРАВО НОВОГО ВРЕМЕНИ

Приложения

Кто... не прислушивается к прошлому, тот наносит вред современности, давая предать забвению прошлое. И наоборот, кто упрямо пытается удержаться за прошлое, тот странным образом отнимает у современности именно то, что будет вновь за ней признано будущим...

Якоб Гримм

Предисловие

Сегодня в условиях перехода на новые образовательные стандарты высшего профессионального образования роль учебной литературы особенно значима для реализации основных образовательных программ бакалавриата.

Традиционно дисциплина «История государства и права зарубежных стран» изучается студентами-юристами младших курсов, начинающими свое знакомство с миром юридических наук. Наличие многочисленных исторических срезов и широкий географический охват, обилие специальных юридических терминов, историко-правовых документов, исторических имен, дат и понятий делают ее сложной для восприятия вчерашними школьниками, недостаточно ознакомленными с зарубежной историей, что предъявляет особые требования к учебной литературе.

Мнения по поводу того, каким должен быть учебник по курсу «История государства и права зарубежных стран», разнообразны. Кто-то полагает, что такой учебник должен содержать развернутый обзор всемирной государственно-правовой истории, юридической природы и значения исторических событий и институтов права, считая, что только в этом случае студенты и преподаватели могут найти в нем полные и научно-выверенные ответы на возникающие вопросы. В какой-то мере с данной позицией

стоит согласиться, ведь по «толстым», объемным учебникам легче учиться. Кто-то, ссылаясь на объем учебного времени, обычно отводимый дисциплине «История государства и права зарубежных стран» (около 150 академических часов, а то и меньше), считает, что это позволяет отражать в учебнике лишь небольшой объем учебного материала.

Книжный рынок позволяет выбрать учебник на любой вкус: переизданы труды ученых-историков государства и права прошлых лет, издаются работы современных российских специалистов в этой области[1]. На прилавках можно найти книги из серий типа «завтра экзамен», «краткий курс в схемах», экспресс-справочники «экзаменационные ответы», «шпаргалки». Нашему вниманию представлено большое количество учебников и учебных пособий, научно-популярных изданий по государственно-правовой истории, авторами которых являются как профессиональные историки-юристы, так и известные и малоизвестные журналисты, политологи, политики.

В результате студенты юридических факультетов сталкиваются как с обстоятельным преподаванием истории государства и права зарубежных стран, так и с преподаванием, основанном на сокращенных и усеченных до предела учебных пособиях, материал в которых обычно подается в обобщенном, приблизительно «научном» виде. Невысокий научный уровень и фактологическая бедность последних оставляют без внимания многие детали, важные для понимания отдельных правовых институтов, противоречий исторического процесса. Все богатство информации, необходимой для изучения предмета, сводится к простейшим схемам.

При отборе материала важно сохранять чувство меры и не забывать о доступности изложения, но в то же время нельзя обеднять содержание, ограничиваясь рассмотрением истории нескольких наиболее крупных стран, не следует допускать дискретность в подаче материала, искусственно разрывать исторический процесс, выделяя в нем «главное» и «второстепенное»

[1] См.: *Графский В. Г.* Всеобщая история государства и права: учебник для вузов. 3-е изд. М., 2010; История государства и права зарубежных стран : в 2 т. / отв. ред. Н. А. Крашенинникова, О. А. Жидков. М., 2005; *Омельченко О. А.* Всеобщая история государства и права : в 2 т. М., 2011 и др.

Идеалом остается «золотая середина». Именно к ней стремился автор данного учебника, предназначенного в помощь студентам-бакалаврам, изучающим курс «Истории государства и права зарубежных стран» на протяжении одного-двух семестров.

Автор придерживается мнения, что данный курс не может считаться подлинно всеобщей историей государства и права, охватывающей все страны и народы во все эпохи. Отбор материала в данном издании определяется государственным образовательным стандартом высшего образования и сложившейся традицией. Основное внимание уделено истории развития стран, имеющих значимый государственно-правовой опыт.

Это в определенной мере выделяет данный учебник среди других учебников, основанных на традиционном для отечественной историко-правовой науки подходе. Как правило, в учебниках и учебных пособиях, нередко объемных, материал иллюстрируется примерами государственно-правовых систем и памятников права отдельных «типичных», «эталонных» для того или иного периода развития стран, преимущественно западноевропейских. Настоящее же издание содержит не только сведения по истории европейских и отчасти азиатских государственно-правовых систем, но и по истории государственности стран Америки, Африки как древнейшего и средневекового периодов, так и Нового и Новейшего времени. Особое внимание уделено изучению истории славянских государств, стран Центральной и Восточной Европы.

Основываясь как на цивилизационном, так и на формационном подходе, автор уделяет особое внимание влиянию религии, идеологии, ценностных ориентаций тех или иных народов на развитие их государственности и правовых систем.

Предложенный перечень учебных тем должен помочь студентам получить целостное и вместе с тем достаточно детальное представление о государственно-правовом устройстве основных исторических типов государства и о правовых системах, и сегодня оказывающих влияние на развитие цивилизации.

В данное издание по сравнению с ранее опубликованными автором в издательствах «Фестос», «ЮНИТИ»,

«Юрайт» учебниками и учебными пособиями[1], внесены изменения в содержание глав, охватывающих Новейшее время, включена информация о новых исторических фактах, о том, какие компетенции получит студент после изучения представленного материала. При этом сохранена прежняя структура учебника.

Исходя из концепции многомерности исторического процесса, автор постарался максимально подробно раскрыть характерные черты и особенности основных исторических эпох, представить общие закономерности и различия в развитии стран Востока и Запада.

Несмотря на то что настоящий учебник содержит только научно устоявшиеся и традиционные взгляды на вопросы, возникающие при изучении курса истории государства и права зарубежных стран, его своеобразие проявляется в раскрытии доктринальных вопросов курса с учетом современного развития историко-юридической мысли. Органическое включение государственно-правового наследия в общий процесс развития современной историко-правовой науки, трактовка исторического материала с высоты современного понимания приводят к замечательным результатам. В частности, делают возможным освобождение учебного курса от тех деталей, которые не влияют на фундаментальное освоение знаний. Это ведет не к упрощению, а зачастую, наоборот, к углублению традиционных представлений о тех или иных исторических событиях.

Каждая глава строится на основе четкой двуединой схемы: содержит информацию, касающуюся вопросов как государственности, так и права, вводный и заключительный материалы.

Наряду с сохранением традиционной страноведческой схемы структурирования текста в учебнике отражены и комплексные темы, охватывающие отдельные регионы мира.

Поскольку история государства и права традиционно изучается студентами-юристами на первом году обучения, материал учебника учитывает уровень подготовки вчерашних школьников. Он содержит ряд очевидных упрощений,

---

[1] См.: *Прудников М. Н.* История государства и права зарубежных стран. Ростов н/Д : Фестос, 2003, 2005; *Прудников М. Н.* История государства и права зарубежных стран. М. : ЮНИТИ, 2005, 2008, 2009, 2010; *Прудников М. Н.* История государства, права и судопроизводства зарубежных стран. М. : ЮНИТИ, 2007; *Прудников М. Н.* История государства и права зарубежных стран. М. : Юрайт, 2011.

что приближает учебник к учебным изданиям научно-популярного характера (но не за счет отказа от фундаментальных положений данной дисциплины).

Издание включает в себя схемы, рисунки, а также вопросы и задания для самоконтроля, позволяющие систематизировать и конкретизировать знания студентов в процессе изучения истории государства и права зарубежных стран.

Периодизация истории государства и права. Материал учебного курса излагается в хронологической последовательности.

В отечественной литературе принято выделять следующие основные эпохи в истории человеческого общества: Древний мир, Средние века, Новое и Новейшее время. Каждая из этих эпох представляет собой историческую ступень в развитии государства и права. Автором учитывалось то обстоятельство, что эволюция древних и средневековых обществ Востока шла особым цивилизационным путем, отличающимся от пути развития античных рабовладельческих обществ и феодальных обществ Запада. В значительной мере это и делает условными применяемые в учебнике понятия — древность и Средневековье — в отношении стран Востока.

Учебник включает вводный раздел, четыре основные раздела и заключительный раздел, объединяющие 12 глав, 47 тем, пять приложений. Материал главных разделов излагается в соответствии с принятой в исторической науке периодизацией.

Вводный раздел **«Предмет, компетенции, методы изучения курса»** знакомит с целью и задачами истории государства и права зарубежных стран, методологическими, методическими и понятийными основами, компетенциями, которые получит студент после изучения данного курса.

Первый раздел — **«Государство и право стран Древнего мира»** — знакомит с историей возникновения государства и права в странах Древнего Востока (Древний Египет, Древний Вавилон, Древнее Шумеро-аккадское царство, Древняя Индия, Древний Китай), античных государствах (Афины, Спарта, Рим).

Раздел второй — **«Государство и право в Средние века»** — освещает вопросы истории развития государства и права Западной, Центральной и Восточной Европы (Европейские феодальные христианские цивилизации), средневековых государств Востока (Средневековые азиатские цивилизации), средневековых стран Америки и Африки.

Раздел третий — **«Государство и право Нового времени»** — посвящен истории возникновения буржуазных государств. В нем анализируется роль революций и реформ в становлении буржуазных государств. Раскрываются основные этапы их развития, процесс формирования и эволюции политических систем. Рассматриваются процессы развития конституционализма и смен форм государства. Особое внимание обращается на изучение изменений во внеевропейском мире.

Раздел четвертый — **«Государство и право в Новейшее время»** — знакомит с основными направлениями развития государств в XX—XXI вв. Показан процесс развития регулирующей роли буржуазных государств (либеральной демократии и социальной демократии) в сфере экономики и социальных отношений. Дана характеристика структурным изменениям в государственном аппарате, в развитии парламентской демократии и политического плюрализма, в становлении современных правовых систем. Раскрываются сущность, формы государства и права в образовавшихся социалистических государствах, причины их успеха и неудач в государственно-правовом строительстве. Освещается история возникновения фашистских и других тоталитарных и авторитарных режимов. Отдельно рассмотрены проблемы краха колониальных империй и образование независимых государств и правовых систем в странах Латинской Америки, Южной и Юго-Восточной Азии, на Ближнем и Среднем Востоке, в тропической Африке. Анализируются современные тенденции укрепления взаимозависимости и взаимодействия государств мирового сообщества.

В **заключительном** разделе раскрываются закономерности, тенденции, ценностное содержание мировой истории государства и права.

В **Приложениях** приводятся краткий словарь терминов, предметный и именной указатели, список источников и рекомендуемой литературы, ресурсы интернета.

Автор выражает надежду, что шестое издание учебника, как и ранее опубликованные им работы, привлечет внимание студентов, аспирантов и преподавателей юридических и исторических факультетов, а также всех читателей, интересующихся историей государства и права разных народов и стран.

Введение. Предмет, компетенции, методы изучения курса

Предмет истории — то в прошедшем, что не проходит, как наследство, урок, неоконченный процесс, как вечный закон.

В. О. Ключевский

Историю называют памятью народа. В силу своей познавательной ценности, информативности изучение истории государства и права — действенный инструмент формирования исторического сознания.

Эта учебная дисциплина предоставляет возможность не только глубже понять всеобщую историю, но и осознать современные государственно-правовые реальности, научиться прогнозировать дальнейшее развитие государства и права. Она предоставляет студентам базу для познания действующего государственного механизма, права, вооружает их необходимыми знаниями, которые помогут им в их дальнейшей практической деятельности.

История государства и права зарубежных стран является необходимым элементом высшего юридического образования и относится к числу тех учебных дисциплин, которые принято называть историко-правовыми. В отличие от общей истории она не исследует общество в целом, а имеет предметом своего изучения процессы развития государства и права.

История государства и права зарубежных стран оперирует множеством фактов, конкретных событий политической жизни, примеров деятельности государств, правительств, классов, партий и пр. Но история государства и права — это не просто набор знаний о прошлом государства и права: данная дисциплина имеет своей целью выявление исторических закономерностей развития государства и права, имеющих свою специфику по сравнению с закономерностями развития общества, ибо государство и право

занимают в нем особое положение, обладают относительной самостоятельностью.

Таким образом, **предметом** истории государства и права зарубежных стран являются государство и право отдельных стран в процессе их становления и развития в определенной конкретно-исторической обстановке и хронологической последовательности, выявление их специфики и многообразия, с одной стороны, и общих закономерностей развития — с другой.

Основные цели курса: выявление исторических закономерностей в возникновении и развитии государства и права, изучение и анализ эволюции государственного и общественного строя ведущих стран мира, формирование у студентов системы взглядов и представлений о всеобщей истории права и государства как основополагающей дисциплине в системе современного юридического образования. Проведение комплексного анализа основных направлений государственно-правового развития, изучение нормативно-правовых актов различных эпох, конституций и иных правовых источников. При этом предполагается не ограничиваться определенными методологическими рамками, а шире использовать весь научно-исследовательский потенциал, помогающий сделать процесс изучения истории государства и права зарубежных стран максимально эффективным.

Задачами курса являются: изучение процесса возникновения и развития государства и права в тесной связи с развитием мировой цивилизации; ознакомление студентов с законодательным искусством и правовым творчеством выдающихся представителей правовой мысли и государственных деятелей; выработка правильного понимания и восприятия права как неотъемлемого элемента культуры и социального общения; уяснение роли государства и права в регулировании внутригосударственного и межнационального общения и в утверждении принципов гуманизма во взаимоотношениях стран и народов; анализ правового положения классов, социальных групп; изучение механизмов правового регулирования общественных отношений, возникновение и развитие основных правовых систем в различные исторические периоды; выявление исторической сущности государства и права с акцентом на различные правовые системы и типологию государств.

Курс исследует содержание государственно-правовых процессов преимущественно в странах, оказавших существенное влияние на историю развития государственности.

История государства и права зарубежных стран тесно связана с другой юридической наукой и учебной дисциплиной — теорией государства и права, также изучающей закономерности развития государства и права.

Но теория государства и права отражает исторический процесс в абстрактной форме, не учитывая исторические случайности. Она вырабатывает свою систему общеправовых понятий и категорий, которые широко используются в учебном курсе истории государства и права. Взаимодействие этих наук способствует научно обоснованному раскрытию сути государственно-правовых отношений.

В отличие от теории государства и права историко-правовые науки изучают конкретные процессы развития государственно-правовых институтов и явлений, развивающихся в хронологической последовательности и проявляющихся в определенном историческом периоде.

История государства и права зарубежных стран сопредельна и другим юридическим дисциплинам: историей отечественного государства и права (имеющей с ней общие задачи и различающейся по предмету изучения), историей политических и правовых учений. Проблематика последней — возникновение, развитие и эффективность государственных и правовых учений, их связь с определенными историческими периодами. Идеи, учения, господствующие в той или иной стране в определенное время, многообразны. В связи с этим важно выяснить, в какой степени и каким образом они оказали влияние на развитие государственности, права в конкретной стране.

В результате освоения дисциплины студент должен

знать:

- предмет истории государства и права зарубежных стран, основные составляющие государственности, категории, значимые исторические факты, их содержание и взаимосвязи на протяжении всей истории человечества;
- природу, сущность, исторические типы, этапы, основные закономерности и особенности возникновения, функционирования и развития государства и права с учетом формационного и цивилизационного подходов;
- правовые системы, средства правового регулирования в государствах Востока и Запада в разные исторические эпохи, базовые нормативные правовые акты, их структуру, правовую и политическую специфику, наиболее важные статьи (положения);

• механизм государственно-правового регулирования, его структурные элементы, а также законодательную и правоприменительную практику, конкретные их примеры в разные исторические эпохи;

• мировоззренческие и методологические основы юридического мышления в Древнем мире, в Средние века, в Новое и Новейшее время;

• роль философии права в формировании ценностных ориентаций в профессиональной деятельности государственных деятелей, правоведов в различные периоды мировой истории;

• лексико-грамматический минимум по юриспруденции в объеме, необходимом для уяснения некоторых иноязычных терминов, возникших в те или иные периоды истории государства и права зарубежных стран;

• понятийный аппарат (дефиниции) по изучаемому курсу, основные этические понятия и категории, связанные с юриспруденцией, появившиеся на тех или иных исторических этапах;

***уметь*:**

• ориентироваться в системе историко-философского знания как целостного представления об основах мироздания и развития мира в разные исторические эпохи, применять философские принципы и законы, формы и методы познания в процессе становлении государства и права в зарубежных странах;

• использовать социально-экономические знания для понимания движущих сил и закономерностей исторического процесса;

• оценивать различные факты и явления в истории государства и права зарубежных стран с этической точки зрения;

• научно излагать свои взгляды на природу и сущность государства и права, аргументированно доказывать свою точку зрения;

• свободно оперировать историко-правовыми фактами из государственно-правовой истории;

• исследовать правовые норм и правовые отношения в ту или иную историческую эпоху;

• толковать нормы права из нормативных правовых актов разных эпох, осуществлять правовую экспертизу нормативных правовых актов прошлого, проводить их сравнительный анализ;

владеть навыками:

- использования различных общих и конкретно-юридических методов для изучения тенденций развития государства и права в зарубежных странах в различные периоды истории;
- самостоятельного анализа государственных и правовых явлений, конституционных и законодательных основ государственного и общественного строя, конкретных реформ и актов;
- сбора и обработки историко-правовой информации, имеющей значение для углубленного усвоения процессов государственно-правового развития зарубежных стран, применения современных информационных технологий для ее поиска и обработки;
- применения юридической терминологии в историческом контексте;
- реализации и применения на практике мировоззренческих и практических знаний по курсу истории государства и права зарубежных стран;
- разрешения правовых проблем и коллизий с учетом полученных историко-юридических знаний;

быть компетентным:

- в *нормотворческой деятельности*: в разработке законодательных инициатив и обсуждении нормативных правовых актов с учетом полученных историко-юридических знаний;
- в *правоприменительной деятельности*: профессиональном анализе и разрешении практических задач в учреждениях юридического профиля на основе развитого исторического сознания и правовой культуры;
- в *правоохранительной деятельности*: выполнении должностных обязанностей по обеспечению законности и правопорядка, безопасности личности, общества и государства с учетом опыта решения этих задач в зарубежных странах в разные исторические эпохи;
- в *экспертно-консультационной деятельности*: даче квалифицированных юридических заключений и консультаций в конкретных видах юридической деятельности, базируясь на накопленный зарубежный исторический опыт;
- в *педагогической деятельности*: преподавании историко-правовых дисциплин, осуществлении правового воспитания.

Методология курса истории государства и права. Познание в области истории государства и права не сводится к описанию фактов и событий исторического прошлого. Оно предполагает их осмысление, что требует, в свою очередь, использования научных методов исследования.

Историко-правовой наукой накоплен значительный арсенал различных методологических приемов и средств, позволяющих с разных позиций объяснять исторические процессы развития государства и права. Выделяются два из них — формационный[1] и цивилизационный подходы. Последний был вызван к жизни полной невозможностью уложить историю ряда обществ, например восточных, в формационную схему, что и привело к безоговорочному признанию не только их социально-экономической и политической специфики, но и существования двух путей развития человеческого общества, двух цивилизаций — Запада и Востока.

Широкий диапазон накопленных концептуальных установок позволяет объяснить развитие государства и права с различных позиций. До середины 80-х гг. XX в. в отечественной историко-правовой науке господствовал материалистический подход. Затем получил распространение методологический плюрализм. Формационный подход был дополнен цивилизационным, что позволило восстановить исторический процесс развития государственных и правовых институтов в более полном виде.

Методология истории государства и права складывается из совокупности методов и принципов получения научного знания, которые применяются в рамках того или иного концептуального подхода. В данном курсе используются как общие для всех наук методы, так и специальные.

Основными **общими методами** являются следующие.

1. **Исторический подход** к явлениям и процессам в обществе и государстве. Всякое социальное бытие исторично, оно всегда находится в состоянии становле-

---

[1] В литературе последних лет подчеркивается ограниченность и односторонность взгляда на историю в свете господствовавшей ранее формационной периодизации исторического процесса. Однако такие понятия, как рабовладельческое государство, феодальное государство, буржуазное государство и др., используются до сих пор. Можно наблюдать парадоксальную картину — нередко в учебниках и учебных пособиях критикуется формационный подход, однако изложение в основном следует именно данной системе.

ния, постоянно изменяется. Такой подход к познанию предохраняет от превращения его выводов в формальную теорию, полностью абстрагированную от истории, способствует воспроизведению государственно-правовых явлений в их хронологическом развитии, со всеми присущими им неповторимыми чертами, деталями и особенностями. Свойство данного метода — установление исторической последовательности изучаемого процесса развития государственности, правовых систем и одновременно выяснение причин возникновения этого процесса и сопровождающих его явлений.

Исторический метод предусматривает историческое исследование возникновения и развития государственно-правовых институтов, способствует оптимальному направлению изучения их сущности, тенденций развития. Причем последнее может быть проведено, по меньшей мере, в двух относительно самостоятельных, но взаимосвязанных ракурсах. Первый предполагает выявление конкретно-исторических закономерностей развития. Второй связан с раскрытием общих закономерностей на базе конкретных исторических исследований, охватывающих значительный пространственно-временной пласт истории государственности.

2. **Логический метод** позволяет рассматривать исследуемые явления на высшей стадии их развития, когда они приобретают наиболее зрелую форму, что способствует лучшему пониманию предыдущих стадий развития государственного аппарата, судебных органов, правовых систем. Частное, конкретное при окончательном формулировании результатов соответствующего анализа зачастую опускается, хотя при исследовании оно не остается в стороне, становясь основой для последующих выводов.

Задачей логического метода является раскрытие роли, которую отдельные элементы системы (например, правовой системы) играют в составе развитого целого. Логический метод позволяет установить то, что скрыто за внешней формой или картиной события, за множеством несущественных и случайных деталей. В отличие от исторического, этот метод требует не столько наблюдения, сколько анализа. Оба эти метода дополняют друг друга, ибо исторический метод имеет свои познавательные пределы.

3. **Методы индукции и дедукции.** Они тесно примыкают к логическому методу и предполагают использование всего богатства знаний, накопленных историей, философией

и теорией. Индуктивный метод — способ исследования и изложения, при котором от наблюдаемых частных фактов переходят к выделению принципов, общих положений теории, установлению закономерностей. Противоположный индуктивному методу, дедуктивный метод представляет собой такой способ исследования и изложения, при котором из общих теоретических положений, установленных принципов, закономерностей делаются частные выводы и заключения.

4. **Метод классификации** облегчает сбор материала и организацию исследовательской деятельности, помогает выработке научной терминологии, способствует открытию новых закономерностей, обеспечивает систематизацию. В основе метода классификации лежат единство и разнообразие объективной реальности, познание которой требует, с одной стороны, объединения сходных явлений, а с другой — обособления их по отличительным признакам.

Наиболее часто используемыми **специальными методами** являются следующие.

1. **Конкретно-исторический анализ.** Конкретно-исторический подход может быть поставлен первым в ряду частных приемов и методов изучения истории государства и предполагает рассмотрение государственно-правовых явлений в тех особых и неповторимых условиях, в которых они сложились и получили развитие, т.е. в той социальной среде, которая обусловливает своеобразие, а в ряде случаев и уникальность того или иного государства или правовой системы.

Не только экономика, географическое положение, климат и почвы, характер сотрудничества и противоборства отдельных групп населения, но и особенности народа, его этническое своеобразие, уровень развития, вековые традиции, идеология должны учитываться при анализе возникновения и развития государства и права.

Конкретно-исторический анализ позволяет различать и обратное воздействие государства и права на экономику, социальные отношения, культуру. В основе исторического анализа лежат документы: памятники права, свидетельства политической истории и другие официальные источники. Для изучения истории любого государства привлекаются не только политико-юридические данные, но и сведения по истории его хозяйственного быта, культуре народов,

общественному сознанию. Все они требуют объективной оценки с учетом происхождения документа, его авторства и конкретной исторической обстановки, в которой он был создан.

2. **Хронологический метод** заключается в том, что явления, события государственно-правовой истории излагаются строго в хронологическом порядке. В чистом виде этот метод используется довольно редко, главным образом при составлении хроник событий и исторической хронологии, когда реконструируется цепь событий, в большинстве случаев связанных между собой.

Разновидностью хронологического метода является *проблемно-хронологический.* Он предполагает расчленение более или менее широкой темы на ряд относительно узких проблем, каждая из которых рассматривается в хронологической последовательности относящихся к ней историко-юридических фактов.

3. **Метод периодизации**, в свою очередь, основан на том, что и государство, и право проходят различные ступени развития, отделяемые друг от друга определенными качественными рубежами.

4. **Синхронистический метод** применяется сравнительно редко. Он позволяет установить взаимосвязи между явлениями и процессами, протекающими в одно и то же время на разных территориях одного государства или в нескольких государствах. При помощи синхронистического метода можно анализировать целый ряд событий, происходивших одновременно, а не только тех, которые непосредственно связаны с одной интересующей исследователя проблемой. В ряде случаев это необходимо, чтобы сопоставить разноплановые явления и процессы, показать государственный и правовой механизм в конкретный исторический момент и одновременно подчеркнуть закономерности, обусловившие его состояние.

5. **Ретроспективный метод** (от лат. *retro* — назад и *spicio* — смотреть). Он основан на том, что прошлое в формах и механизме государства, сложившейся системе права, их настоящее и будущее тесно связаны между собой. Этот метод дает возможность воссоздать картину прошлого даже при отсутствии необходимого состава источников, относящихся к изучаемому времени.

6. **Сравнительно-исторический метод** — один из наиболее распространенных методов историко-юридических исследований. Он основывается на признании известной повторяемости некоторых черт в государственно-правовой истории, ориентирует на их изучение путем сопоставления. Использование сравнительного метода позволяет выявить некоторые общие закономерности и совпадающие признаки в развитии государства и права в одно и то же время, но в разных странах (синхронное сравнение) или же в разных временных срезах исторических эпох (диахронное сравнение).

В последнее время сравнительному методу уделяется повышенное внимание. Во многих странах существуют институты сравнительного изучения права, создан такой институт и в нашей стране. Сравнительный метод в изучении истории государства и права позволяет видеть общее, устанавливать повторяемость, регулярность определенных явлений, а также выделять особенное, ведущее к осознанию индивидуального.

Его суть состоит в сравнении аналогичных исторических форм государственности и правовых систем для установления в них как общих закономерностей, так и различий. С его помощью можно провести аналогии между процессами государственного строительства и развития права в нескольких странах. Так, в разделах настоящего учебника сравнительный метод использован при выделении различий государственности Востока и Запада, отборе материала, касающегося особенностей буржуазного права, при характеристике англосаксонской и романо-германской (континентальной) форм права.

Сравнительный метод — связующее звено для многообразных исторических событий, он соединяет их, как мозаику, позволяет видеть весь процесс развития государства и права, задуматься над их судьбами, и вместе с тем развивает мыслительные способности личности, интегрирует знания, помогает видеть взаимовлияние правовых систем, в частности влияние прошлого на формирование современных правовых систем.

7. **Метод типологии** требует из всего наблюдаемого отбирать и выделять характерное, типичное. Любое конкретное должно быть отражено лишь в том случае, если оно ярко индивидуально или типично, отражает общее. Государственно-правовые, политические факты излагаются

не сами по себе, но лишь при условии, что отражают какие-либо определяющие черты.

В данном учебнике метод типологии использован, например, при выделении форм западноевропейской монархии в качестве типичного примера развития средневекового государства. Применение метода типологии в истории государства и права способствует устранению разрыва между их описательным и обобщающим изучением, между историей и теорией государства и права.

8. **Системно-структурный метод.** Поскольку государство и право уже на начальных ступенях своего развития представляют собой достаточно сложные социальные образования, в историко-правовых исследованиях важную роль играет системный анализ, с помощью которого возможно вычленение из всей взаимосвязанной структуры государственно-правовых явлений отдельных ее элементов, в которых наиболее ярко отражаются существенные признаки или же, наоборот, неповторимые особенности конкретных государств или правовых систем.

Опираясь на понятие целого и части, он позволяет лучше видеть целостность исторического процесса. Системно-структурный анализ дает возможность рассмотреть исследуемый объект под особым углом зрения, обнаружить существующие между целым и его частями отношения, связи, чем обогащает знание и того, и другого, взглянуть на государство и право как на обособленную сферу жизни общества и ориентирует на выявление различного рода их взаимовлияний. И это не все. Системно-структурный анализ делает обязательным установление места государства и права в мировом историческом процессе, открывает широкие возможности для анализа и характеристики присущих им закономерностей, показывает общий ход спиралевидного движения с «как бы повторяемостью» в результате действия закона отрицания отрицания.

Данный метод эффективен при исследовании самоуправляющих систем и позволяет выявить их структуру, внешние и внутренние связи. Его разновидностью является *структурно-функциональный метод*, задача которого заключается в том, чтобы помочь исследователю уяснить, каким образом функционирует та или иная система, каковы механизмы ее развития. Он позволяет изучать иерархию государственно-правовых институтов.

9. **Формально-юридический метод** предполагает изучение событий и фактов, требующих объяснения с помощью юридических терминов, логики и конструкций. Этот метод означает владение техникой обработки законодательных предписаний и других источников права.

10. **Статистический метод.** Он используется для исследования количественных показателей историко-правового процесса, помогает выявить его закономерности, связанные с неоднократными явлениями.

Перечисленные выше методы и приемы исследования истории государства и права не исчерпывают всего богатства арсенала ее методологии. При решении отдельных задач, изучении тем и вопросов могут быть использованы и другие методы, приемы и средства. Важно, однако, не только знать научный инструментарий, но и уметь им пользоваться, владеть методологией. При ознакомлении с материалом учебника необходимо обратить внимание на то, как применяются средства познания при раскрытии отдельных тем.

Историко-правовой наукой накоплен значительный арсенал методологических приемов и средств, а также широкий диапазон социально-политических установок и концепций, объясняющих происхождение и развитие государства и права. Говоря о них, нельзя забывать об исторической специфике предмета. История государства и права в полной мере раскрывает свои возможности познания, когда она говорит языком достоверных фактов.

Периодизация истории государства и права. Материал учебного курса излагается в хронологической последовательности.

В отечественной литературе принято выделять следующие основные эпохи в истории человеческого общества: Древний мир, Средние века, Новое и Новейшее время. Каждая из этих эпох представляет собой историческую ступень в развитии государства и права. Автором учитывалось то обстоятельство, что эволюция древних и средневековых обществ Востока шла особым цивилизационным путем, отличающим ее от развития античных рабовладельческих обществ и феодальных обществ Запада. В значительной мере это и делает условными применяемые в учебнике понятия — древность и Средневековье в отношении стран Востока.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Что изучает государственно-правовая история?

2. Каковы место и роль данной дисциплины в системе научного знания?

3. Какие методы используются при изучении истории государства и права?

4. Какова структура данного курса?

5. Обрисуйте взаимосвязь государственно-правовой истории зарубежных стран с другими юридическими дисциплинами.

Раздел I

ГОСУДАРСТВО И ПРАВО СТРАН ДРЕВНЕГО МИРА

Глава 1
ДРЕВНЕВОСТОЧНЫЕ ЦИВИЛИЗАЦИИ

В результате освоения данной темы студент должен

***знать*:**

• природу, сущность первых древневосточных государств, считающихся «колыбелью мировой цивилизации», факторы, способствующие их рождению;

• основные исторические типы и формы древневосточных государств, своеобразие их государственного строя и правовых культур;

• наиболее важные государственно-правовые институты, основные элементы этих институтов (социальная структура, правовой статус жителей, органы государства, государственный аппарат) на примерах:

✓ Древнего Египта как государства восточной деспотии;

✓ Шумеро-аккадского царства как аналога европейской античности;

✓ Древнего Вавилона как восточного централизованного государства;

✓ Древней Индии как примера сословно-организованного общества;

✓ Древнего Китая как цивилизации, сочетающей традиционное и рациональное в государственном устройстве;

• понятийный аппарат по юриспруденции государств Древнего Востока, их базовые своды законов (законы Хаммурапи, Ману), механизм правового регулирования;

***уметь*:**

• использовать наряду с историко-правовыми знаниями также социально-экономические и этические знания для понимания движущих сил и закономерностей исторического процесса;

• свободно оперировать историко-правовыми фактами, толковать их, проводить сравнительный анализ политических и правовых институтов, осуществлять правовую экспертизу и делать логические обобщения;

• выражать и аргументировать свою точку зрения по государственно-правовой истории данных регионов, доходчиво объяснять основные положения государственно-правовых постулатов на конкретных исторических примерах;

***владеть*:**

• навыками продуктивного использования методов конкретно-исторического анализа и метода хронологии в сочетании с ретроспективным и системно-структурным методом;

• методами сбора и обработки историко-правовой информации;

• навыками использования полученных историко-правовых знаний в соответствующей профессиональной деятельности.

1.1. Особенности развития государства и права в странах Древнего Востока

Мир Древнего Востока можно сравнить с многоцветным, красочным ковром, узор которого создавался каждым из народов, населявших этот обширный регион.

Самые ранние государственные формы (протогосударства) стали складываться именно в древневосточных цивилизациях (в Древнем Египте, Древней Индии, Древней Месопотамии, Древнем Китае еще в IV—III тыс. до н.э.) в ходе разложения общинно-родовой организации общества.

Принципиальные различия восточного и западного цивилизационных путей развития заключались в том, что на Востоке, в отличие от Запада, частнособственнические отношения, отношения частного товарного производства, ориентированного на рынок, не играли ведущей роли, а кроме того, господствовали антидемократические режимы.

На Востоке отсутствовали условия для развития тех социальных институтов, которые впоследствии были возведены в абсолют на Западе, таких как гражданское общество, правовое государство, разделение ветвей власти и др., которые до сих пор определяются как «магистральные» в развитии государственности.

1.1.1. Древневосточное государство — многообразный и содержательный феномен

Ex oriente Lux!
Свет с Востока!

Восток в древности был представлен рядом крупнейших региональных цивилизаций (индийской, вавилонской, китайской). Вышеуказанные особенности (отсутствие, в основном, господствующей роли частной собственности,

западных аналогов государственного устройства) были и остаются главными определяющими чертами, отличающими их от западной цивилизации.

Сегодня очевидно, что нельзя абсолютизировать то или иное государственное устройство. Так, во время недавнего мирового финансового кризиса так называемые западные ценности обнажили все свои изъяны, а государственные и правовые структуры такой восточной страны, как Китай, показали большую гибкость и основательность, чем западные.

Что касается причин появления ранней государственности в Древнем Востоке, то этот факт можно объяснить с определенной долей уверенности.

Мировые цивилизации зародились там, где проходит среднегодовая изотерма + 20°С (через Египет, Месопотамию, долину Инда, Восточный Китай и далее — через океан по местам мезоамериканских цивилизаций). Не зря температуру в 20°С называют комнатной — это температура максимального комфорта для тела человека.

Немаловажное значение имеет и то, что первые государства Древнего Востока возникли на территориях, которые представляли собой долины великих рек: Нила, Тигра и Евфрата, Инда и Ганга, Янцзы и Хуанхэ. Это обеспечивало людям возможность использовать речную воду для индивидуального орошения земель и тем самым увеличивать производство продуктов питания, что являлось стимулом для создания системы разделения труда и взаимного сотрудничества. Также реки служили транспортными артериями.

Так оптимальная природная среда создала благоприятные условия для производства постоянного избыточного продукта при достаточно примитивных орудиях труда, что привело к разложению родовой организации общества и позволило человечеству осуществить прорыв в цивилизацию.

В рамках древневосточных обществ сложились особые социальные, политические и правовые структуры.

Восточному обществу были присущи следующие черты.

1. **Патриархальность.** Ее сохранению способствовали господство натурального хозяйства, устойчивость государственных форм собственности на землю, крайне медленное развитие индивидуальной частной собственности.

2. **Коллективизм.** Древневосточные цивилизации можно отнести к цивилизациям земледельческого типа. Хозяйственная деятельность в этих регионах была возможна

только при наличии сложных ирригационных систем, регулирующих режим стока великих рек. Для их создания и использования необходимы были большие коллективные усилия людей. Нельзя сбрасывать со счетов особую роль коллективной поддержки и взаимопомощи и в повседневной жизни.

3. **Общинность.** Своеобразие общественного строя древневосточных государств заключалось прежде всего в его социальной основе — общине. В значительной мере община определяла характер политической власти в этих обществах, роль и регулирующе-контрольные функции древневосточного государства.

Самодовлеющая сельская община, упрочению позиций которой способствовали коллективные усилия ее членов по созданию ирригационных сооружений, оказывала огромное влияние на формы земельной собственности и способы эксплуатации в древневосточных обществах. Здесь непосредственным владельцем — собственником земли была сама община. Вместе с тем и государство выступало в качестве верховного собственника земли, властно-собственнические права которого реализовывались в получении с общинников ренты-налога.

Крепость общинных, родоплеменных, большесемейных и других связей тормозила процессы классообразования, в частности развитие в регионе рабовладения, но не смогла сдержать социального и имущественного расслоения в обществе.

Своим консерватизмом, отчужденностью от внешнего мира и нежеланием вмешиваться в политику община способствовала превращению центральной власти в деспотию. Подавление человека, его личности, воли начиналось уже в пределах общины, к которой он принадлежал. В то же время сельские общины не могли обходиться без организующей силы центральной власти.

4. **Традиционность.** Именно традиционность послужила тому, что, освященные незыблемыми идейно-религиозными установками, основы государственности и права таких крупных древневосточных обществ, как Древняя Индия и Древний Китай, пережили века.

5. **Религиозность.** Религия определяла образ жизни человека. Человек был ориентирован на духовное самосовершенствование. По мере выделения надобщинных управленческих структур стали складываться и собственно храмовые

хозяйства, создаваемые главным образом за счет присвоения общинных земель.

6. **Пестрый социальный состав.** Строй многоукладной хозяйственной жизни определял исключительно пестрый социальный состав древневосточных обществ, который можно дифференцировать в границах трех основных социально-классовых образований: 1) различные категории лиц, лишенных средств производства, зависимые подневольные работники, к которым относились и рабы; 2) свободные мелкие производители — общинники-крестьяне и ремесленники, живущие своим трудом; 3) господствующий социальный слой, куда входили придворная и служилая аристократия, командный состав армии, состоятельная верхушка земледельческих общин и пр.

На Востоке социально-классовые границы были размыты. Например, существовали различные категории зависимого населения, занимающие промежуточные позиции между свободными и рабами, или некие переходные категории свободных лиц (от мелких землевладельцев к господствующему слою, в частности к мелкому купечеству и чиновничеству). Сословно-правовой статус индивида в обществе, как правило, не совпадал, расходился с его социально-экономическим положением.

Рабовладельческий уклад при всей его значимости не стал структурообразующим фактором, всеобъемлющим социальным институтом. Рабский труд почти не применялся в сельском хозяйстве и ремесле, а использовался в основном на государственных работах при строительстве каналов, дорог, крепостей.

Общие закономерности эволюции древневосточных многоукладных обществ не могут перечеркнуть конкретных особенностей развития каждого из них, связанных со временем их существования, с доминирующим положением того или иного уклада и различными формами их взаимодействия, с особенностями социальных и политических институтов.

До начала I тысячелетия до н.э. в Древнем Востоке преобладали города-государства (например, в Шумере) или номовые государства, крупные царства (Египет). Впоследствии одной из форм государственного устройства становится империя.

Государство осуществляло многочисленные и разнообразные функции. Государственная власть была призвана регулировать разрозненное общинное производство и орга-

низовывать общественные работы (строительство ирригационной системы, дворцово-храмовых комплексов и военных укреплений). Координация такой работы в рамках всей страны предопределяла огромную концентрацию власти, способствуя превращению верховного правителя в неограниченного деспота.

Когда говорят о **«восточной деспотии»**, обыкновенно имеют в виду такую форму политического режима, которая характеризуется:

1) монархической формой правления с неограниченной властью наследственного монарха, выступающего единоличным законодателем и высшим судьей. Он считался не только собственником всей земли в государстве, но и имел право распоряжаться жизнью или смертью каждого из своих подданных;

2) объединением светской и церковной власти в одном лице — главе государства, обожествляемом в большинстве стран Древнего Востока. Религиозная идеология, играющая важную роль в поддержании единства того или иного восточного общества, строилась на основе различных морально-этических, религиозных ценностей, но неизменно отводила особое место «связующему единству» — правителю.

В религиозном массовом сознании существовало особое мистическое отношение к власти, царственности, правителю. Признание высшего божественного авторитета, органически вытекающего из сущего миропорядка, а следовательно, и неограниченных деспотических полномочий правителя, было основополагающим элементом восточной религиозной идеологии, определяющим в значительной мере различные стороны жизнедеятельности древневосточных обществ;

3) существованием централизованного государства с жестким тоталитарным режимом, с всеохватывающим надзором за бесправными подданными со стороны разветвленного, подчиненного деспоту административного аппарата;

4) идеологией, при которой человек был рабом «порядка», веры, традиции. Но не меньшее значение имела деятельность властных структур государства по поддержанию единства древневосточных обществ, обеспечиваемого на основе сохранения их самобытных, фундаментальных ценностей. Значение целенаправленной консервации в древневосточных обществах также в значительной мере определялось слабостью экономических связей, почти пол-

ным отсутствием рыночных отношений при натуральном характере общинного производства.

В массовом сознании правители наделялись всесильными, деспотическими полномочиями не только в силу божественного характера их власти — царственности, но и в силу отводимой им единоличной роли в поддержании безопасности, правосудия, социальной справедливости в обществе. Устойчивость патриархально-общинных отношений, на базе которых развивались ранние государственные деспотические режимы, формировала в общественном сознании образ правителя-отца, защитника слабых и обездоленных.

Древневосточным обществам были известны также и республиканские формы правления, при которых значительную роль играли традиции примитивной племенной демократии, например республики в городах-государствах (Финикия, Месопотамия). Не отличались некоторые восточные государства и полным набором вышеперечисленных формальных характеристик «восточной деспотии».

В своем политическом развитии страны Древнего Востока прошли в целом общий путь — от небольших племенных образований, номовых городов-государств к царствам, а затем к относительно централизованным империям, как правило, полиэтническим, создаваемым за счет завоевания и аннексий территорий соседних государств.

Государственный аппарат в восточных деспотиях был многочисленным. Выделялись три уровня управления — центральный, региональный, местный (общинный). Внутри аппарата отсутствовало разграничение между выполнением государственных обязанностей и обеспечением личных интересов деспота.

Выступая, как и всякое другое государство, орудием социально-классового господства, древневосточное монархическое государство вместе с тем было призвано выполнять функции, связанные с координацией разрозненного общинного производства, с обеспечением насущных условий его развития. При отсутствии или слабом развитии рыночных отношений государство с его административно-командным аппаратом выполняло особые контрольно-регулирующие функции, что и обеспечивало исключительное место и значение управляющей верхушки в восточном обществе.

Аппарат строился на безусловном подчинении низших чиновников высшим. Характерными методами отбора чиновников было назначение близких родственников, при-

ближенных правителя по его воле и выбору; предоставление должности по праву рождения, назначение по рекомендации влиятельных лиц. Хотя были и исключения.

Во многих древневосточных государствах власть верховных правителей ограничивалась советом знати, или народным собранием.

В целом для древневосточного общества были характерны замедленные темпы исторического прогресса. Крупные социальные сдвиги происходили зачастую лишь под влиянием внешних завоеваний или природных катаклизмов. Жизнь шла как бы по замкнутому кругу, подчиняясь природному циклу, циклу сельскохозяйственных работ. Незначительные улучшения не могли качественно изменить сложившийся уклад. Если и появлялись какие-либо государственные идеи, то они становились достоянием узкого круга жрецов, придворных, знати и сохранялись в секрете.

Исключительно редкими были социальные протесты. Господствующие религиозные воззрения побуждали людей воспринимать невзгоды как немилость судьбы и высших сил. Основную угрозу стабильности древних деспотий представляли сепаратизм отдельных провинций, борьба знати за высшую власть.

1.1.2. Древневосточная правовая традиция

> На Востоке регулирование общественных отношений происходило не с помощью закона, права, а при посредстве норм религии, нравственности, традиций.
>
> *А. И. Косарев, российский историк государства и права*

Почти одновременно в различных регионах Древнего Востока возникли развитые правовые культуры с более совершенным, чем при родовом строе, уровнем развития правовой системы.

Древний Восток стал первым регионом в мировой истории, где появились письменные источники права. Ранее появление законодательства монархов было обусловлено непрочностью возникавших территориально-политических объединений, ранним появлением и развитием товарно-денежных отношений, внутренней и внешней торговли. Первые законы древ-

невосточных царей нельзя назвать юридическими памятниками в чистом виде. Они содержали помимо непосредственно правовых норм и другую информацию: о правящей династии, военных походах, знаменательных исторических событиях, реформах, религиозно-идеологическом обосновании принципов правления и т.д. Тем не менее значение таких источников огромно. Они знаменовали собой переход человечества от примитивных правовых норм, основанных на архаическом обычае, к более цивилизованному способу регулирования общественных правоотношений.

Право Древнего Востока характеризовалось следующими чертами:

- во-первых, это было обычное право. Основным источником права оставались обычаи, которые, являясь продуктом общинного творчества, в течение длительного времени не записывались, а сохранялись в устной традиции и памяти соплеменников. Ссылки на высказывания древних мудрецов, обладающих священным авторитетом, хранителей обычаев, можно найти почти во всех памятниках древневосточного права, в чем сказался его традиционный характер. Нормы права опирались на установившиеся образцы поведения, сложившиеся в прошлом, ориентировались на них. Обычай, наполняемый новым социальным содержанием, санкционированный государством, оставался главным источником права и тогда, когда появились письменные судебники, брахманские компиляции и пр.;
- во-вторых, право подверглось серьезному влиянию религии. Древневосточное право — египетское, вавилонское, индуистское, китайское — представляет интерес прежде всего как совокупность устойчивых правовых систем, пребывающих в определенной взаимной зависимости с религиозными верованиями и культурой того времени. Правовая норма здесь, за редким исключением, имела религиозное обоснование. Правонарушение рассматривалось как одновременное нарушение нормы религии и морали;
- в-третьих, право Древнего Востока было сословным. Оно открыто закрепляло социальное неравенство, что проявлялось прежде всего в приниженном положении рабов. Вне зависимости от того, мог ли раб иметь семью или владеть в интересах хозяина тем или иным имуществом, на Востоке он выступал в качестве вещи и таковой рассматривался действующим правом. Закреплялось также сословное неравенство свободных. Оно в той или иной форме присутствовало во всех древневосточных правовых системах;

- в-четвертых, древневосточное право характеризовалось патриархальностью. Общие черты древневосточного права определялись в значительной мере длительным существованием такой социальной формы, как большая патриархальная семья. Во всех нормах древневосточного брачно-семейного и наследственного права прослеживаются, например, такие традиционные черты, как подчиненное, приниженное положение женщин, детей в патриархальной семье, неравенство наследственных прав женщин и мужчин;
- в-пятых, юридическая ответственность носила в основном уголовный характер. В древневосточном праве нельзя обнаружить представления об отраслях права, о четких отличиях преступлений от частных правонарушений. На первый взгляд, правовые документы Древнего Востока изложены не только бессистемно, но и без какой бы то ни было внутренней логики. Но внутренняя логика изложения норм в этих правовых памятниках присутствует. Она определяется или религиозными концепциями о греховности того или иного поведения, или религиозной концепцией мироздания;
- в-шестых, в основу правовой системы была поставлена община, коллектив. В правовых системах, которые формировались в медленно эволюционирующих древневосточных обществах, нашли отражение нормы старого родового строя, например, предусматривающие коллективную ответственность членов семьи или даже всех членов соседской общины за проступки, совершенные одним из них, кровную месть, самосуд, талион[1].

Первые памятники права в основном закрепляли наиболее распространенные обычаи, установившуюся судебную практику. С этим связаны их неполнота, неразработанность ряда институтов и норм, казуистический характер: правовая норма фиксировалась не в абстрактной форме, а в виде конкретного случая.

По памятникам древневосточного права можно проследить, как старинные обычаи наполнялись новым содержанием. Появление имущественных, сословных, профессиональных и других различий привело к прямому извращению в нормах древневосточного права идеи первобытнообщинного строя о равном воздаянии. Эти нормы стали исходить из того, что цена крови знатного, богатого выше цены крови бедного, незнатного.

[1] Талион — принцип равновозмездности, равного воздаяния за содеянное (око за око, зуб за зуб).

Было известно два пути построения судебной системы: создание местных, простых по устройству, доступных для жителей судов с упрощенной формой судопроизводства, рассматривающих дела по незначительным правонарушениям, и судов для рассмотрения более сложных дел по тяжким преступлениям. Основу всякого судопроизводства составлял установленный порядок сбора, закрепления и оценки доказательств, любые изменения в указанном порядке вели, соответственно, к изменению в устройстве суда и форм процесса.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Почему колыбелью мировой цивилизации считается Древний Восток?
2. Какую роль в жизни древних цивилизаций играла окружающая их естественная среда? Какие климатические и природные условия влияли на становление древних государств?
3. Какие черты развития были присущи ранним обществам Востока?
4. Что такое режим «восточной деспотии»? Какие основные функции выполняла централизованная государственная власть в государствах Древнего Востока?
5. В чем своеобразие общественного строя древневосточных государств?
6. Укажите причины слабости деспотических государств.
7. Назовите основные черты права Древнего Востока.

1.2. Древний Египет. Государственный строй восточной деспотии

Древний Египет оказал огромное влияние на развитие Греции и через нее — на всю последующую европейскую культуру.

К. Резников,
российский ученый, публицист

Государство Древнего Египта сложилось в северо-восточной части Африки, в долине, расположенной по нижнему течению реки Нила. Нильская долина была краем, изобиловавшим рыбой, дичью и плодородной землей.

Люди стремились сюда из усыхающей Сахары и из недалеких азиатских окраин.

Все сельскохозяйственное производство Египта было связано с ежегодными разливами Нила, с очень ранним строительством здесь ирригационных сооружений, на которых и стал впервые использоваться труд рабов-военнопленных. Естественные границы Египта (пустыня, море) служили защите страны от набегов извне, созданию этнически однородного населения — древних египтян[1].

На рубеже IV—III тысячелетий до н.э. в Древнем Египте сложилось 40 номов (областей). Территориальное расположение древних номов, вытянутых вдоль единой водной магистрали, очень рано привело к их объединению под властью сильнейшего нома, к появлению в Верхнем (Южном) Египте единых правителей (царей) с признаками верховной власти над остальными номами.

История Древнего Египта делится на ряд периодов: период Раннего царства (3100—2800 гг. до н.э.), или период царствования первых династий египетских фараонов; период Древнего царства (около 2800—2250 гг. до н.э.), в который включается время царствования III–VI династий; период Среднего царства (около 2160—1785 гг. до н.э.) — время царствования XI—XII династий; период Нового царства (около 1575—1087 гг. до н.э.) — время царствования XVIII—XX династий египетских фараонов. Переходному периоду между Средним и Новым царствами предшествовала освободительная борьба египтян против иноземцев — время разорения страны. Закончилось оно централизацией государства.

Период Позднего царства (1085—331 гг. до н.э.), время царствования XXI—XXX династий, стал стадией упадка и завершения завоевания страны А. Македонским.

---

[1] Для Древнего Египта была характерна крайняя замедленность эволюции социальной структуры. Процессы социального расслоения древнеегипетского общества усилились в конце IV тысячелетия до н.э., когда формировался господствующий социальный слой, включавший в себя родоплеменную аристократию, жрецов. Основную массу населения составляли зависимые и подневольные люди. К ним относились бесправные рабы-военнопленные, египтяне, доведенные до рабского состояния, «слуги царя», выполнявшие различные виды работ. Этот слой все больше отделялся от основной массы свободных общинников-крестьян, с которых государством взимался налог (рента).

1.2.1. Централизованная монархия. Фараон-бог

> Специфика формы правления Египта состояла в том, что фараон не только концентрировал в руках верховную власть, но и объявлялся живым богом на земле.
>
> *Р. Т. Мухаев,*
> *российский историк и политолог*

Древнеегипетское государство было централизованным почти на всех этапах своего развития, за исключением непродолжительных периодов распада.

Государственный строй Древнего Египта во все периоды его истории отличается тем, что его главой был царь, которого называли фараоном. За три тысячи лет до нашей эры на египетском троне восседали фараоны 30 династий. Среди них были талантливые администраторы, полководцы, тираны, миротворцы, агрессоры.

Власть фараона была абсолютной. Он считался посредником между небом и землей. Все значительные мероприятия в стране и за ее пределами производились от имени фараона — большие ирригационные и строительные работы, войны и торговые экспедиции, проведение больших религиозных и династических праздников.

При вступлении на трон ему присваивалось пять имен. В знак особой привилегии фараону разрешалось курить. Еще в Древнем царстве египетским фараонам стал присваиваться священный титул «сына бога Солнца», выработался особо торжественный ритуал их погребения. Как символ величия фараонов строились знаменитые пирамиды, которые подавляли воображение людей, внушали им священный страх и почтение перед троном.

В Древнем Египте значительный сектор хозяйственной деятельности государственных чиновников, жрецов был так или иначе связан с заупокойной службой вокруг гробниц фараонов. «Ты Ра (бог Солнца), твой образ — его образ, ты небожитель» — говорилось о юном Тутанхамоне в одном из древних египетских папирусов. Египетский царь — хранитель жизни на земле, без него невозможна жизнь и в загробном мире. Отдавая силы на возведение величе-

ственных гробниц фараонов, египтяне заботились и о собственном посмертном существовании[1].

В Египте были сильны традиции матриархата. Первоначально право на престол передавалось по женской линии, и многие фараоны вынуждены были заключать браки со своими родными и двоюродными сестрами, чтобы их власть признавалась законной. Если на престоле оказывалась женщина, ее изображали в шлеме с подвязанной бородой.

Власть фараона уже в Древнем царстве передавалась по наследству (по крайней мере, во времена царствования той или иной династии). Но династии, как известно, часто менялись, что находило оправдание в египетской теологии, в представлениях египтян о власти. Согласно этим представлениям, божественности фараона было недостаточно, чтобы родить нового фараона-бога. В единственного родившегося ребенка вместе с семенем отца-бога должен войти бог, божественное царственное начало. В противном случае все другие дети фараона были бы ипостасью бога-творца, а при множестве жен и наложниц у фараонов их было бы слишком много[2].

Приказы фараона неукоснительно исполнялись, он был главным законодателем и судьей, назначал всех высших чиновников. Считалось, что от фараона-бога зависели урожай, справедливость в государстве и его безопасность. Всякий социальный протест против царя рассматривался как преступление против религии. Фараону как носителю высшей государственной власти принадлежало верховное право на земельный фонд. Он мог жаловать землю вместе с государственными рабами знати, чиновникам, жрецам, мастерам. Жаловал он и титулы.

Власть фараонов сдерживалась и религиозно-моральными нормами справедливости, следование которым считалось особой заслугой царя-бога. Аменхотеп III (1491—1424 гг. до н.э.), например, в своих надписях указывал, что

---

[1] Геродот, посетив Египет в середине V в. до н.э., на основе собранных им преданий и жреческих сообщений о царе IV династии Хуфру (Хеопсе) писал, что работы над сооружением его пирамиды продолжались 40 лет (20 лет ушло на заготовку материалов и 20 лет — на само строительство). Привлекались к сооружению пирамиды все египтяне по очереди (по 100 тыс. человек сроком на три месяца).

[2] Египетские фараоны обычно имели главную жену, египтянку, которой по традиции становились их родные или единокровные сестры, и несколько второстепенных жен и наложниц. Дети от всех этих жен могли претендовать на престол, но принцип первородства был при этом традиционно решающим.

он всегда «соблюдал закон», т.е. установленный в Египте правопорядок.

При всей широте полномочий фараона его власть нельзя рассматривать как личную, произвольную. Политическая стабильность единого государства Египта, неприкосновенность трона зависели от того, насколько успешно фараон служил интересам господствующих социальных слоев, особенно военной и жреческой элите.

1.2.2. Управленческий аппарат

Если у господина нет палки,
то его слуга ему не повинуется.
Древнеегипетская поговорка

Наиболее важные должности в государстве занимали родственники царя. Высшую из них — управляющего дворца (*джати*) — по традиции полагалось занимать сыну фараона или ближайшему родственнику. В его обязанности входило издавать законы, повышать в чинах, устанавливать пограничные знаки, творить суд и осуществлять высшие полицейские функции.

В Новом царстве джати осуществлял контроль за всем управлением в стране, в центре и на местах, распоряжался земельным фондом, всей системой водоснабжения. В его руках концентрировалась высшая военная власть. Он контролировал набор войска, строительство пограничных крепостей, командовал флотом и пр. Ему принадлежали и высшие судебные полномочия. Он рассматривал жалобы, поступавшие к фараону, ежедневно докладывал ему о наиболее важных событиях в государстве, непосредственно следил за выполнением полученных от фараона указаний.

Джати — «заведующий тем, что дает небо, производит земля и приносит Нил» — хранитель государственных амбаров и складов, «начальник работ», отвечавший за крупное строительство и пр. Под непосредственным контролем джати находились главы специализированных управлений: «начальник дома оружия», управляющий военным ведомством, отвечавший за вооружение, снабжение армии, строительство крепостей, управляющие «белыми домами» — ведомствами по сбору и распределению продуктов, изделий ремесла и т.д. (см. рис. 1).

Источники называют в качестве одного из самых важных сановников государства главного казначея, «начальника работ», обязанностью которого было наблюдение за оросительной системой.

Многие сановники обычно занимали должности по наследству, но формально их назначение утверждалось указом фараона. Из жизнеописания одного из чиновников периода Древнего царства мы узнаем, что его карьера началась с должности носителя царских сандалий, затем он стал начальником склада, а в конце жизни — предводителем войска и начальником управления Верхнего Египта.

Управленческий аппарат древнеегипетского государства, несмотря на свою многочисленность, был слабо дифференцирован. Почти все чиновники Египта были одновременно связаны с хозяйственной, военной, судебной и религиозной службой. Причем если со временем прямая связь царских чиновников с деятельностью тех или иных хозяйственных подразделений возрастала, то их роль в религиозной сфере падала. В Новом царстве религиозные функции сосредоточиваются в руках замкнутой касты жрецов, противостоящей в ряде случаев царским чиновникам. Все больше усиливается роль армии, воинских начальников в сфере хозяйственного управления.

Слабая дифференциация отдельных звеньев управленческого аппарата определила существование здесь особых групп лиц, получивших название *«послушных призыву»*. Каждая из этих групп не была однородной. В одну из них могли входить лишь крупные сановники, придворные фараона, в другую — вместе со свободными и рабы, в третью — только рабы. Эти группы лиц занимали определенное место в управлении.

«Послушные призыву» — это те, кто мог непосредственно выслушать и должен был выполнить приказ своего господина. Одно и то же лицо могло иметь «послушных призыву» и состоять в группе «послушных призыву» своего господина.

Особую роль играла группа *«больших послушных призыву царя»* — придворных, крупных вельмож, государственных деятелей, телохранителей царя. Часть своих управленческих функций они могли передавать своим «послушным призыву». Они зачастую совмещали ряд должностей, получая за каждую из них особое должностное земельное владение. «Большие послушные призыву царя» возглавляли

все высшие ведомства в государстве, в которых служили их «послушные призыву»[1].

Древние надписи говорят о «начальнике послушных призыву дома его величества», ведавшего, по всей видимости, дворцовым хозяйством, о «начальнике послушных призыву, сопровождающих его величество», о «начальнике послушных призыву местопребывания царя», т.е. собственно дворцовых слуг, и пр. Особую группу «послушных призыву богов» составляли работники храмовых хозяйств, поминальных храмов умерших египетских фараонов.

Из общей массы «слуг царя» выделялись так называемые неджес (маленькие), а среди них — сильные неджес. Их появление было связано с развитием частного землевладения, торговли, рынка. Простолюдин в отличие от благородного обозначался термином «мерет».

К концу эпохи Древнего царства светская аристократия добилась почти полной независимости. В период Среднего царства она сохранила и упрочила свои привилегии. Во время Нового царства ее положение изменилось к худшему. Центр тяжести администрации и всей опоры фараона существенно переместился в сторону выходцев из нетитулованных слоев общества (чиновников, воинов, земледельцев и даже приближенных рабов). Так, дети сильных неджес могли пройти курс обучения в специальных школах, руководимых царскими писцами, и по его окончании получить ту или иную чиновничью должность[2].

Наряду с неджес в это время появилась и особая категория египетского населения, близкая к ним по положению, обозначаемая термином *«немху»*. В нее включались земледельцы, имеющие свое хозяйство, ремесленники, воины, мелкие чиновники, которые по воле администрации могли быть повышены или понижены в своем социально-правовом статусе, в зависимости от потребностей и нужд государства.

Огромное влияние на общество оказывало жречество. Оно непосредственно вмешивалось в судебные дела и управление. Храмы и жрецы стали собственниками

---

[1] История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. 3-е изд. М. : Норма, 2004. С. 58.

[2] В Египте систематически проводились переписи, учитывающие население в целях определения налогов, комплектования армии по возрастным категориям: отроки, юноши, мужи, старики. Эти возрастные категории в определенной мере были связаны с сословным делением населения.

огромных богатств, а жреческие звания начали передаваться по наследству.

Управление на местах осуществлялось через сельскую общину. Она была основной хозяйственной и общественной ячейкой в Древнем Египте на ранних этапах его развития. Закономерный процесс внутриобщинного социального и имущественного расслоения был связан с интенсификацией сельскохозяйственного производства, с ростом прибавочного продукта, который начинал присваиваться общинной верхушкой, сосредоточившей в своих руках руководящие функции по созданию, содержанию в порядке и расширению ирригационных сооружений. Эти функции впоследствии перешли к централизованному государству.

Управление общиной осуществлялось общим собранием, советом, старейшиной. Общинные советы в Древнем царстве состояли из представителей зажиточного крестьянства и были органами судебной, хозяйственной и административной власти на местах. Они регистрировали акты передачи земли, наблюдали за состоянием сети искусственного орошения, за развитием земледелия. Но впоследствии общинные советы полностью утратили свое значение, а общинные старосты превратились в чиновников централизованного государственного аппарата.

В правящую элиту входили и номархи — представители небольших государств, созданных на базе старых общин, а затем отдельных областей централизованного государства. Номархи, обладающие различным объемом полномочий в зависимости от своего богатства, силы и влияния при дворе, могли возглавлять местное ополчение, выступать жрецами местных богов и руководителями храмовых хозяйств. В Новом царстве номовая администрация целиком подчинялась центру, назначавшему в каждый ном особого царского чиновника, при котором были секретарь-писец и административная палата.

Притеснения со стороны власть имущих были типичным явлением. Значительную часть дошедшей до наших дней деловой переписки составляли жалобы на поборы и произвол чиновников.

Аппарат подавления состоял из **армии**. В Древнем царстве не существовало регулярной армии. Армия создавалась из ополченцев, призывавшихся по всей стране на случай проведения военных операций, преследующих, как правило, грабительские цели захвата рабов, скота, другого



Рис. 1. **Структура государственного устройства Нового царства**

имущества. В мирное время ополченцы занимались своим хозяйством. Во главе военных отрядов выступал или сам фараон, или назначенный им сановник. Кадрового офицерского состава не было.

Уже в Среднем царстве организация военного дела была достаточно высокой. В это же время начали формироваться кадровое офицерство, царская гвардия. В XVIII в. до н.э. в египетской армии начали использовать лошадей, наряду с пехотой появились конница и боевые колесницы.

В Новом царстве создается постоянная боеспособная армия из земледельцев-египтян, мелких и средних горожан, которые были на полном содержании фараона. Отборные войска комплектовались из иностранцев.

Расширение границ государства за счет соседних территорий потребовало строительства пограничных крепостей, опорных охранных пунктов, флота, а вместе с тем увеличения регулярной армии. В ходе периодически проводимых военных наборов выросло число офицеров, укрепилась их роль в государстве, социальный престиж. Воины за особые заслуги награждались земельными наделами и пр. Команд-

ный состав армии в связи с общей военизацией государственного аппарата наделялся функциями гражданских чиновников, осуществлял руководство сооружением оросительных каналов. Воинским начальникам экспедиционных отрядов передавались функции управления захваченными территориями. Вместе с тем непрекращающийся рост числа наемников из иноземцев в конце Нового царства ослабил египетскую армию, а вместе с тем и военное могущество империи.

Армия выполняла и полицейские функции, но в эпоху Нового царства они были переданы специальным полицейским отрядам, призванным нести охрану столицы, каналов, зернохранилищ, храмов.

В XVIII в. до н.э. Египет подвергся нашествию кочевников — гиксосов, разгромивших войска фараона и поселившихся в долине Нила. Единое государство распалось на соперничающие провинции. Лишь через два века власть фараонов была восстановлена. В XII в. до н.э. в Египет вторглись ливийские и другие племена. Египту удалось отбить нападение, но силы его были подорваны. Страна вновь распалась на отдельные территории. В период Позднего царства Египет пришел в упадок, став добычей завоевателей.

1.2.3. Египетское законодательство

> Есть сведения о составлении кодификаций, однако ни одна из них не дошла до нашего времени.
>
> *Т. П. Филиппова, российский историк государства и права*

Самые первые законы предположительно были написаны Мином, основателем I династии фараонов. Имеются сведения о фараонах, которые составляли сводные законоположения по различным отраслям управления.

Письменные источники, которые сохранились до наших дней в форме папирусных документов и надписей на каменных плитах или памятниках, слишком скудны и фрагментарны. Пока с уверенностью можно сказать лишь одно: египетское право не было примитивным. Для общественных отношений той эпохи оно характеризовалось довольно высоким уровнем развития, египтяне успели создать большое количество правовых институтов в области гражданского, семейного, уголовного и процессуального права.

Источником права в Древнем Египте первоначально был обычай. С развитием государства усилилась законодательная деятельность фараонов. Еще в древности египетские законы содержали детальные предписания о **праве собственности**, ее формах (царская, храмовая, общинная, частновладельческая), владении и распоряжении недвижимым имуществом.

Предусматривался особый порядок передачи земли из рук в руки, включающий оплату, вступление во владение, а также действия религиозного характера.

Существовало несколько видов **договоров** — договоры займа, найма, купли-продажи, аренды, поклажи.

Для **семейных** отношений Древнего Египта было характерно довольно высокое положение женщин в семье. Женщина в подавляющем большинстве случаев обладала теми же правовыми возможностями, что и мужчина. Брак заключался на основе договора между мужем и женой. Приданое жены оставалось ее собственностью, допускалась и передача жене всего имущества семьи. Развод был свободен для обеих сторон. Наследниками по закону являлись дети обоих полов. Завещание могли составить как муж, так и жена.

Вместе с тем законы и обычаи фиксируют превосходство главы семьи, мужа, брата. Муж мог избить палкой жену, а брат — сестру, однако в «разумных пределах», и если случались увечья, то за них следовало наказание.

Неверность мужа не наказывалась, ему разрешалось иметь наложниц. В то же время измена жены каралась смертью. В одной из сохранившихся надписей говорилось о том, что жена, «которая обманывала и поедом ела своего мужа, была сожжена».

Уголовное право в Древнем Египте отличалось поразительной мягкостью и лишь в весьма ограниченной степени выраженным принципом талиона. Правовые нормы той эпохи оправдывались существованием общего принципа: обвинение и контробвинение должны быть равноценны (эквивалентны). Имело место характерное для многих правовых систем стремление мотивировать правовые нормы в соответствии с этической нормой, в основу которой был положен принцип равноценности и которая выражалась в форме требования справедливости и законности при определении юридической ответственности.

Право Древнего Египта знало следующие **виды правонарушений**: государственные (измена, заговор, мятеж, разглашение государственной тайны), религиозные (убийство

священных животных, чародейство), против личности (убийство, отступление от правил врачевания в случае смерти больного), против собственности (кража, обмеривание, обвешивание), преступления против чести и достоинства (прелюбодеяние, изнасилование).

Применялись различные телесные и членовредительские наказания, смертная казнь. Кроме того, существовали заключение в тюрьму, отдача в рабство, денежные штрафы. В Египте были организованы своеобразные тюрьмы, представляющие собой административные и хозяйственные поселения преступников и специально привлеченных к работе в них «царских людей».

Судебное устройство в Древнем Египте недостаточно изучено. Суд на всех этапах исторического развития Древнего Египта не был отделен от администрации. Чиновник, ведавший тем или иным делом, осуществлял и суд в отношении подчиненных ему людей. Высший суд находился в ведении специального учреждения — шести палат. Все судебные дела решались здесь коллегиально.

В Древнем царстве функции местного суда сосредоточивались в основном в общинных органах самоуправления, которые разрешали споры о земле, водопользовании и некоторые внутрисемейные конфликты.

В номах царскими судьями выступали номархи, носившие титулы «жрецов богини истины». Высшие надзорные функции над деятельностью чиновников-судей осуществлял сам фараон или джати, который мог пересмотреть решение любого суда, возбудить судебное преследование против должностных лиц. В Новом царстве джати подчинялась и верховная судебная коллегия из 30 судей. Фараон мог назначить чрезвычайную судебную коллегию из его доверенных лиц для рассмотрения тайных дел, связанных с государственными преступлениями, заговорами против него лично.

Судебные функции выполняли также храмовые служители. Решение жреца-оракула, имевшего огромный религиозный авторитет, не могло быть оспорено царским чиновником.

В указе фараона Хоремхеба (XIV в. до н.э.) перечислены критерии подбора на должность судей: «немногоречивые, благонравные, умеющие судить, слушающие речь царя и законы судебной палаты».

Юстиция в целом основывалась на двух принципах: незыблемого хранения привилегий царской власти и традиционных привилегий жречества.

Дело возбуждалось либо потерпевшим, либо государственным органом (судом). Розыск виновного и сбор дока-

зательств осуществлял судья. Исследование доказательств производилось тайно.

Судебный процесс носил обвинительный характер с устными выступлениями сторон и письменными или устными свидетельствами. В решении указывались его законные мотивы. В качестве доказательств служили свидетельские показания, клятвы. Дача показаний осуществлялась после принесения присяги, известны случаи судебных пыток (битье палками) для понуждения к «говорению истины».

Судопроизводство носило письменный характер. Решению дел обычно предшествовали подача жалобы и ответ на нее, возражение на ответ и новое опровержение.

Древние египетские правовые источники содержат четко выраженные формулировки, например, принципа тщательной проверки соответствия взаимно предъявленных исков. Данный принцип был представлен в символической форме в виде двух уравновешенных чаш весов.

В одной из инструкций начала II тысячелетия до н.э. фараон наставлял чиновников, чтобы они судили в соответствии с законом. Законность как атрибут правления упоминается и в документах других эпох.

Применяя право, судьи должны были руководствоваться обычаями и традициями. Идеи о соответствии судебного решения точному предписанию закона еще, по-видимому, не существовало.

Главной целью судебного разбирательства и выносимых решений было пресечение возможности повторного совершения преступления. Так, фальшивомонетчикам отрубали обе руки, виновных в выдаче государственной тайны лишали языка.

К сожалению, большинство памятников египетского права не сохранилось. Этим объясняется наша малая информированность о египетском правосудии.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Как управлялось древнеегипетское общество?
2. Какие основные периоды следует различать в истории древнеегипетского общества?
3. Каковы основные социальные слои древнеегипетского общества?
4. Какие силы в Древнем Египте представляли угрозу для централизованной власти?
5. Какое место в общественной иерархии занимали жрецы?

6. Подумайте, почему правители Египта провозглашались живыми богами? Приведите примеры, свидетельствующие об этом.

7. Каково было территориальное устройство Древнего Египта?

8. Дайте характеристику режима правления.

9. Каковы источники права Древнего Египта?

10. Охарактеризуйте судоустройство и судопроизводство Древнего Египта.

1.3. Древняя Месопотамия: Шумеро-аккадское царство. Вавилон

История месопотамской цивилизации насчитывает тысячелетия. 3,5—3 тыс. лет до н.э. на илистых низменностях Южного Междуречья, между реками Тигр и Евфрат, в центральной части современного Ирака, возникла развитая цивилизация.

История Древнего Междуречья отмечена наиболее ранним и высоким уровнем развития земледельческой и управленческой культуры. Здесь проводились ирригационные работы. Благодаря построенным здесь каналам стало возможным использование огромного речного бассейна для искусственного орошения полей. Это так же, как и в Египте, обеспечивало возможность многократного увеличения производства продовольствия и снабжения им населения.

Однако существовали и некоторые отличия, заключавшиеся в том, что в Египте основой существования земледельческой культуры были ежегодные наводнения с выносом речного ила, в то время как орошение земель в долинах Тигра и Евфрата было искусственным, что требовало интенсивной обработки и удобрения земли. Исключительно разветвленная система каналов обеспечивала возможность подачи воды на очень большие расстояния, что диктовало необходимость следить за исправностью оросительной системы, так как в противном случае вода могла затопить обширные территории или вовсе оставить население без урожая. Это диктовало необходимость следования порядку, четкой организации общественной жизни.

Первые **города-государства** стали возникать здесь в конце IV — начале III тысячелетия до н.э. на месте постоянных поселений земледельцев, разросшихся общин или групп общин, в центре которых были храмовые комплексы, посвященные тому или иному божеству. При этом жрецы

храма во главе с верховным жрецом выполняли простейшие функции управления.

Рост сельскохозяйственного и ремесленного производства способствовал укреплению городов, увеличению числа их населения. Во второй трети III тысячелетия до н.э. в городах-протогосударствах население достигало нескольких тысяч человек. Имели место социальные различия, выделилась родовая аристократия, обладающая большими участками земли. Во многих крупных хозяйствах стал широко применяться рабский труд.

За счет отделения храмовых земель от общинных начало формироваться храмовое хозяйство. Общинные земледельцы перестали участвовать, как ранее, в обработке храмовых земель и стали уплачивать ренту-налог в храмовую казну, земли же храмов обрабатывались различными категориями зависимого люда, рабами. Это, однако, не освобождало общинников от общественных работ, строительства дорог, ирригационных сооружений и пр.

Вместе с усложнением управленческих функций в городах расширялся **административный аппарат**, состоявший из лиц, занимавшихся учетом земель, храмовым хозяйством, культом, общественными работами. Возникнув из органов общинного управления, этот аппарат выполнял новую социальную роль. Он становился аппаратом города-государства, осуществлявшим многообразные управленческие функции по отношению к другим общинам-селениям[1].

1.3.1. Древнее Шумеро-аккадское государство — легендарная страна древности

> В мировой истории культуру, возникшую в Месопотамии, по праву считают аналогом европейской Античности[2].

Одной из наиболее древних цивилизаций, заложивших основы государственности, была шумерская. От этого народа получило название государство Шумер.

---

[1] См.: История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 63.

[2] История человечества : пер. с нем. / Б. Байер, У. Бирнштайн [и др.]. М., 2002. С. 48.

Период существования государственности шумеров охватывает около полутора тысяч лет. До сих пор неясно, откуда пришли шумеры — из Египта, Малой Азии или Индии, вытеснив местных жителей (протошумеров).

Шумеры поселились в низовьях реки Евфрат, недалеко от впадения ее в Персидский залив. Евфрат разделялся здесь на многочисленные протоки — рукава, которые то сливались, то расходились вновь, и основой для земледелия было орошение полей.

Население Шумера состояло из общинников, знати, имелись рабы и другие зависимые люди. Значительную роль играли храмы, жречество. Храмы были центрами управления всей жизнью людей. В крупных храмовых хозяйствах было много жрецов, которые специально занимались измерением земельных участков, организовывали прокладку каналов, вели счет собранному урожаю. Именно храм управлял жизнью городов и деревень, собирал с населения подати, раздавал еду в голодные годы. Люди, объединившиеся вокруг храма, составляли храмовую общину.

На протяжении многих веков Шумер не представлял собой единого государства, области страны были отделены друг от друга протоками Евфрата и болотами. Существовали соседские общины, начавшие объединяться вокруг храмовых центров, в которых религиозно-идеологическая функция сочеталась с организационно-хозяйственной. Храмовые центры стали развиваться в города. Несколько соседских общин входили в условный округ из трех-четырех городов, правитель которых организовывал ирригационные работы.

Связи между объединениями городов больше походили на военный союз. Правители этих объединений назывались *энси* («господин сооружений»), некоторые принимали титул *лугаля*. Создавались и общинные коллективные органы (совет старейшин). Появлялась надобщинная администрация, в которую входили главный жрец храма, правитель и совет старейшин.

Развитию надобщинной администрации способствовала необходимость ведения ирригационных работ (города-храмы связывались сетью каналов). Города строили на вершинах холмов. В каждом городе был укрепленный дворец, в котором находился храм бога города и жили жрецы.

Всего самостоятельных городов было несколько десятков, и между ними всегда шла борьба за влияние. Наиболее

известными из шумерских городов-государств были Киш, Лагаш, Умма, Урук.

Главы городов (энси, лугали) избирались народным собранием либо советом старейшин, что свидетельствовало о пережитках патриархально-родовой демократии. По решению народного собрания они могли быть низложены. Энси занимался военными вопросами, разбирал судебные дела, возглавлял работу по ирригации, строительству храмовых, культовых сооружений. Он располагал своим дворцовым имуществом и доходами от него. Постепенно его власть становилась наследственной[1].

Возникновение городов-государств вместе с набирающими силу процессами социального расслоения затронули прежде всего две племенные группы, населяющие Южное Двуречье: шумеров и аккадцев.

К концу III тысячелетия до н.э. различные племенные группы, населявшие Двуречье, окончательно слились, но сохранились названия основных его частей — Шумера на юге и Аккада на севере. Лидер одного из новых городов — Саргон I (2340—2284 гг. до н.э.) постепенно подчинил себе все города-государства. Произошло объединение шумеров с аккадцами, и возникло Шумеро-аккадское царство. Саргон стал именовать себя «царем Шумера и Аккада».

Саргон пытался осуществить политические и административные реформы, которые позволили бы создать систему единоличного правления. Установление единовластия происходило в борьбе с родовой аристократией, опиравшейся на советы старейшин.

Опорой Саргона было жречество, он задабривал храмы дополнительными льготами и дарами, установив при этом контроль за храмовыми хозяйствами. В ответ жрецы про-

[1] Согласно легенде, у шумеров действовал древний обычай совершать ритуал мнимого убийства одряхлевшего вождя. Традиция стала чем-то вроде спектакля. На время «убийства» провозглашался «подменный» царь, обычно бедняк, раб или душевнобольной. Предполагалось, что в сравнении с ними народ оценит возможности настоящего царя. Процедура для правителя была унизительной. Однажды произошел весьма курьезный случай. На трон посадили садовника-«правителя», однако случилось несчастье: в тот же день царь умер. Садовник остался на троне и правил не хуже своего предшественника. Но традицию не отменили.

славляли царя, внушали подданным мысль о покровительстве его деяниям со стороны богов.

Была создана социальная опора единовластия в лице новой знати, которая вытеснила родовую аристократию. Саргон поставил во главе городов-государств своих правителей, заменив наследственных энси. Его власть опиралась на сильную и постоянную армию, вооруженную дальнобойными луками. За службу воины получали земельные наделы из царского фонда.

Образование централизованного государства дало толчок экономическому развитию, прежде всего земледелию, ремеслам, торговле. Была создана единая ирригационная система, построены дороги, порты, введена единая система мер и весов.

Государственный аппарат представлял собой отлаженный механизм. Здесь любили строгий учет, порядок, организованность. Не случайно шумеры традиционно изображали рядом двух богинь: Нишану (покровительницу законов, справедливости, правды, милосердия) и Нибалу (покровительницу письма и отчетности).

В Шумеро-аккадском государстве все строго учитывалось, фиксировалось, все деловые документы после регистрации хранились в архивах. Чиновники превосходно знали систему учета, бухгалтерии, применяли начала алгебры. Потребности учета ускорили появление здесь еще в III тысячелетии до н.э. слогового письма. Грамотность имела широкое распространение даже среди простолюдинов.

Значительного подъема Шумеро-аккадское царство достигло при внуке Саргона I Нарам-Суэне. Он существенно укрепил деспотическую власть, поставив во главе всех городов своих сыновей. При этом он, как и дед, опирался на поддержку жречества, предоставляя ему многочисленные льготы, возводя храмы. Не случайно жречество объявило его «богом Аккада». Успешны были его завоевательские походы, он носил титул «царя четырех стран света». Однако впоследствии Шумеро-аккадское государство потеряло свою самостоятельность.

Затем вновь произошло возвышение Шумеро-аккадского царства. Политическая власть перешла к царю Ура — Ур-Намму (2047—2030 гг. до н.э.), который стал основателем III династии Ура.

Государственный строй Шумеро-аккадского царства в эпоху III династии Ура представлял собой классическую восточную деспотию. Во главе государства стоял царь, обладавший неограниченной властью и носивший титул «царя Ура, Шумера и Аккада». Его власть легитимировалась религией. Верховного правителя практически обожествляли. Царю воздавались различные почести, был учрежден его культ. Жречество было подчинено царю.

Усилению централизаторских тенденций способствовало представление о божественном характере власти, ниспосланной якобы царям небесами. Все цари династии Ура, кроме первого, Ур-Намму, писали свои имена рядом с именем Бог в силу своей якобы избранности, наделенности царственностью богами, что возвышало их над всеми людьми. Царственность воплощалась в особых атрибутах царской власти — одежде, диадеме, жезле и пр.

Города-государства полностью потеряли свою самостоятельность. Вся страна была разделена на округа, которые управлялись назначаемыми царем наместниками (их по традиции называли энси), полностью подчиненными царю. Серьезную роль в государстве играла армия. В этот период армия была профессиональной и состояла из наемников (кочевников-амореев) и воинов-колонистов, получавших за службу царский надел.

Нашествие племен из Ирана, центробежные стремления общинных объединений привели к краху Шумеро-аккадского царства. В 2003 г. до н.э., ослабленное внутренней междоусобицей, оно прекратило свое существование под ударами племен эламитов. Затем царство было завоевано кочевниками амореями.

В XIX в. до н.э. Двуречье представляло собой множество городов-государств, власть вождя-лугаля в которых выражалась в форме ранней монархии. Процесс становления централизованного государства затянулся на столетия.

Затем эта территория попала под власть Вавилона. Вавилонский царь Хаммурапи, победив местных правителей, создал мощную державу. Наступил новый этап в истории Междуречья — этап возвышения и господства Вавилона. Вавилоняне — народ, говоривший по-аккадски и образовашийся от слияния шумеров и аккадцев, — стали,

таким образом, народом двуязычным[1]. Шумеро-аккадская цивилизация как политическая сила уже не возродилась, однако ее влияние распространилось на все месопотамские государства.

1.3.2. Шумеро-аккадское право. Первые царские уложения

Если грешница у дверей судьи —
слова ее сильнее, чем у мужа.
Древнешумерская пословица

В государствах Древней Месопотамии основными источниками права стали писаные законодательные акты, принятые по воле правителей отдельных царств. Первые царские надписи не были законами в прямом смысле слова. Они содержали сведения о действительных или мнимых победах месопотамских царей, их благодеяниях жителям своей страны, городам, храмам, богам. Непременным атрибутом этих апологетических надписей становится утверждение о восстановлении справедливости, о защите царем обездоленных: бедных, сирот, вдов и т.д.

К числу таких исторических документов и принадлежат так называемые реформы Уруинимгины, правителя царства Лагаша, относящиеся к 2400 г. до н.э. В них говорится о проведенных им реформах, об освобождении бедняков от долгов, побоев, произвольных поборов, о защите храмового имущества, на которое посягали прежние правители.

Большинство правил устанавливало порядки неюридического характера в государственно-храмовом хозяйстве, гарантировало держателям наделов их права.

Не будучи изложением действующих законов, первые надписи между тем заложили основу письменной традиции составления и обнародования законодательных повелений правителя.

К их числу относятся древнейшие Законы царя Ур-Намму. Они включали в себя до 35 правил-статей, детально регламентировавших имущественные, семейные и трудовые отношения.

---

[1] См.: *Графский В. Г.* Всеобщая история права и государства. М. : Норма, 2001. С. 59.

Законы Ур-Намму начинаются с пролога, содержащего сведения об исторических событиях, добрых деяниях царя, «установившего в стране справедливость, изгнавшего зло и раздоры». Далее следует изложение законодательных нововведений, в частности об установлении единой системы мер и весов (гири в 1 мину и в 1 сикль и пр.) как гарантии новых справедливых порядков: «дабы сирота не был отдаваем (во власть) богатого, вдова не была отдаваема (во власть) сильного, человек сикля (бедный) не был отдаваем (во власть) человека мины (богатого)»[1]. Главная цель пролога, рассказывающего о справедливости и великих заслугах правителя, заключалась в том, чтобы обосновать угодность, обязательность царских постановлений и тем самым законность самой царской власти.

Законы карали лжесвидетельство в суде, членовредительство в драке, разного рода оскорбления. Охранялись брачно-семейные устои: разрешалось безнаказанно убить любовника неверной жены, допускался развод, о чем составлялся специальный договор.

В законодательстве проводились четкие социальные границы между рабовладельцами и рабами. Так, за попытку рабыни «равняться с госпожой» следовало весьма своеобразное наказание — промывание рта водой с 1 кг соли.

Законы Ур-Намму содержат статьи о вознаграждении за возвращение «человеку» (господину) его беглого раба (2 сикля серебра).

Рабский труд был одним из типов принудительного труда. Наряду с рабами в самую эксплуатируемую часть населения входили другие подневольные лица, лишенные собственности на средства производства.

Эти и другие законы (Законы Липид-Иштара, правителя царства Исины, Законы царя Билаламы, правителя царства Эшнунны (начало II тыс. до н.э.) и др.) стали памятниками древневосточного права, отразив вместе с тем начало развития права вообще.

Судопроизводство осуществлялось на основе имеющихся законов. Были созданы царские суды. Обязанности судей выполняли наместники, чиновники, жрецы, назначаемые правителем. В общинах сохранялись общинные суды.

---

[1] Сикль и мина — серебряные денежные единицы в государствах Древней Месопотамии. Сикль был равен 1/120 кг серебра.

1.3.3. Древний Вавилон — централизованное государство Древнего Востока

Трехсотлетнее существование древневавилонского царства составило особую эпоху в истории Двуречья.

О. А. Жидков, российский историк государства и права

Крупнейшим и выдающимся по своему политическому влиянию в регионе стало с конца XIX в. до н.э. Древневавилонское царство. Вавилон, достигший своего социально-экономического и политического расцвета при царе Хаммурапи (1792—1750 гг. до н.э.), объединивший на новых административно-территориальных организационных основах (путем создания административных областей и округов, управляемых царскими сановниками) огромные территории от Персидского залива до Сирии, стал государством-империей с государственной идеологией — культом единого бога, «царя над богами» — Мардука.

Свободное население Вавилона состояло из граждан полноправных и неполноправных. Полноправные свободные граждане (*«авилум»* — человек, муж) составляли основную массу населения. В большинстве своем они владели землей, несли имущественные и личные повинности в пользу государства. Полноправным гражданам противопоставлялись *«мушкенумы»* (покорные), лица более низкого социального статуса («падающие ниц», т.е. «бьющие челом», обращающиеся к царю с просьбой о принятии на службу). Зависимость мушкенумов, видимо, определялась тем, что они не имели корней в общине[1].

---

[1] Различия между этими социальными группами особенно ярко проявились в нормах права, касающихся охраны жизни, здоровья, чести их самих и членов их семей. На неравноправное положение мушкенумов указывают статьи, определяющие наказание за преступления, совершенные против них. Членовредительство, нанесенное авилуму, каралось соответствующим членовредительством виновного, но если членовредительство было совершено по отношению к мушкенуму, то виновный лишь платил штраф. За украденную у мушкенума вещь вор платил 10-кратный штраф, а за украденную вещь, находившуюся в собственности царя или храма,— 30-кратный. В некоторых случаях мушкенумы пользовались особой правовой защитой. Так, кража их имущества каралась как кража из дворца.

Население различалось и по профессиональному признаку. Первое место занимали придворные служащие, из которых выделялись царские телохранители и высшее жречество, стоявшие в непосредственной близости к царю, различного рода военнослужащие.

В соответствии с важным государственным значением религии и храмов почетное положение среди других профессий занимали *храмовые служащие*. Жречество в Вавилоне не сложилось в оформленное сословие, в административном совете храма были представлены как жрецы, так и царские чиновники, должности жрецов продавались.

Довольно высокое положение в обществе занимало чиновничество, к нему предъявлялись большие требования, но власть наделяла их землей, которая могла переходить по наследству или обращаться в пенсию.

Низшие ступени профессионально-служебной лестницы занимали купцы, предприниматели, ремесленники и поденщики.

Большей независимостью пользовались организации некоторых «ученых» профессий, таких, например, как специалисты по «изгнанию духов», предсказатели будущего, врачи, писцы.

Низший общественный слой составляли *рабы*. Рабы могли принадлежать царю, храму, частным лицам. Они не могли быть собственниками. Имущество, которое имели рабы, наживалось с разрешения господина, считалось частью собственности господина и переходило к нему после смерти раба. Лишь некоторые категории рабов пользовались защитой закона. Это были рабыни, имевшие детей от своих владельцев. При этом такие дети считались свободными.

Кроме военнопленных и приобретенных за деньги рабов значительная часть этого социального слоя состояла из порабощенных и ставших бесправными свободных лиц (например, преступников или несостоятельных должников)[1].

Характерно, что право оговаривало не столько бесправие раба (это была норма для иноплеменника), сколько те или иные ограничения его прав. Дворцовый раб или раб мушке-

[1] Рабы рассматривались законом как вещи, находящиеся в полной собственности хозяина. Рабов продавали, закладывали. Повреждение их здоровья или лишение их жизни считалось не более чем повреждением или уничтожением имущества их господина, которому виновный обязан был возместить ущерб.

нума могли взять, например, в жены свободную женщину, дети от которой признавались свободными. Дети, рожденные от свободного и рабыни, были также свободными, даже если они не были признаны отцом. Рабыня, родившая детей свободному, не могла быть продана «за серебро». Свободные дети раба наследовали половину его имущества, другая шла хозяину.

Рабы впоследствии стали все чаще выступать в качестве земледельцев-арендаторов, наделенных хозяйственной самостоятельностью. Некоторые рабы имели право не только вести свое хозяйство как свободные, иметь семью, но и владеть землями, домами, иногда значительным движимым имуществом, брать и давать ссуды другим рабам и свободным, нанимать для работы рабов и свободных. За ними признавалось, в отличие от старовавилонских времен, право выступать в суде в качестве истцов, ответчиков, свидетелей. Однако, несмотря на это, рабы оставались в жесткой зависимости от своих хозяев и были обязаны выплачивать им своеобразный ежемесячный оброк.

Государственный строй Древневавилонского царства был схож с государственным строем Древнего Египта. В руках царя была сосредоточена судебная, исполнительная власть, законодательная и верховная религиозная власть. Могущество *царя* находило подтверждение в его титулах. Так, титул царя Хаммурапи звучал следующим образом: «мудрый вождь, солнце Вавилона, дракон среди царей, ярый буйвол, бодающий врагов, любимец мудрой богини Мамы». Однако власть древнеегипетских царей нельзя однозначно назвать деспотической. Царь мог быть низведен до состояния обычного человека, лишиться царственности в силу крайней опасности того дела, за которое он брался. Только в его добрых, справедливых делах, служении и почитании богов, поддержке храмов было его спасение. Великий благодаря своей власти, в сравнении с подвластными ему народами, царь из-за своей человеческой природы, согласно месопотамской теологии, оставался лишь подданным по отношению к природе и олицетворяющим ее богам.

Во времена Хаммурапи продолжали существовать **общинные органы управления**, советы старейшин, общинные сходы, осуществлявшие некоторую административную и судебную власть на местах, поддерживавшие общественный порядок. Полномочия таких органов были значительно урезаны, но они сохраняли ряд административных,

финансовых и судебных функций, а также функций по поддержанию общественного порядка (управляли общинной землей, разрешали совместно с представителями царской власти спорные вопросы между общинниками и держателями наделов от царя, распределяли налоги и определяли размеры сборов и пр.).

Царь выступал главой большого **управленческого аппарата**. Об этом свидетельствуют сохранившиеся до наших дней около 60 приказов правителя своим наместникам в городах и отдельных областях, а также военачальникам, послам: о смещении и назначении чиновников, проведении переписи населения, строительстве каналов, взыскании налогов.

Как и в других древневосточных государствах, в ведении царя сосредоточивались и обширные хозяйственные полномочия: руководство ирригационным хозяйством, строительство храмов, регулирование цен на товары, ставок вознаграждения ремесленникам, врачам, строителям. При Хаммурапи купцы осуществляли функции царских агентов. С широким развитием ростовщичества была связана деятельность особых царских чиновников — государственных контролеров.

Страна была разделена на **области**, находящиеся под управлением царских чиновников, ответственных за сбор налогов, за поддержание порядка и за созыв ополчения, а также контролировавших назначаемых глав общин.

Некоторые самые древние и важные города (например, Вавилон) могли иметь особый юридический статус, поскольку рассматривались как находящиеся под защитой местного божества. Жители этих городов могли освобождаться от налогов, трудовой повинности, военной службы.

Сложными и противоречивыми были отношения между центральной властью и храмами. Храмы, опираясь на собственное крупное землевладение и значительное число зависимых от них лиц, стремились к экономической независимости. Лишь при Хаммурапи храмы почти полностью были подчинены царю в административном и хозяйственном отношении: он назначал жрецов и администраторов храмов, требовал отчета о хозяйственной деятельности.

В системе государственных органов различали центральные и местные органы управления. Существовали наместники царя на Севере и Юге, начальники областей и округов (см. рис. 2).

При Хаммурапи произошел отрыв постоянной **армии** от общинного землевладения. Воины стали получать наделы от царской семьи. Однако сохранялось и общинное ополчение.

В целях укрепления боеспособности, дисциплины в армии Законы Хаммурапи предписывали жестоко карать воинов, нарушивших царский приказ о выступлении в поход, а также воинских начальников, использовавших в своих целях имущество солдата или отдавших его внаем. Служба воина считалось «вечной».

Профессиональные воины также выполняли полицейские функции. Помимо лучников и тяжеловооруженной пехоты в армии особое место занимали отряды колесниц. Так, древневавилонские источники сообщают о том, что их командиры за воинские доблести вознаграждались царем землями, освобождались от налогов и несения других повинностей.



Рис. 2. **Государственный строй Древнего Вавилона (XVIII в. до н.э.)**

Судьба Вавилона, этого прекрасного города, который не раз подвергался разрушениям и вновь возрождался, сложна и противоречива[1].

В древнее время Вавилон не раз отражал набеги от соседних государств, пока наконец не ослаб и не перестал существовать. В начале VII в. до н.э. халдейский царь Набопаласар (правил в 626—605 гг. до н.э.) сделал Вавилон своей столицей и основал Нововавилонское царство. Государство окрепло при Навуходоносоре II (605—562 гг. до н.э.) — сыне Набопаласара. Навуходоносор много сделал для возвеличивания Вавилона. На северной окраине города выстроил на высокой платформе дачный дворец — одно из семи чудес света, получившее название «висячие сады Семирамиды». В VI в. до н.э. Вавилония была завоевана Персией. Последним ее царем был Набонид (556—539 гг. до н.э.). Именно ему пришлось изведать горечь поражения: вавилоняне были разбиты в своей столице. Во время осады города персы отвели русло реки в болота, а потом внезапно вторглись по безводному руслу в город, жители которого были захвачены врасплох и не смогли оказать достойного сопротивления. В этой битве погиб и сам Набонид.

1.3.4. Право. Свод законов царя Хаммурапи

> Они (законы) настолько соответствуют народу, для которого они создавались, что лишь совершенно случайно законы одной нации могут подойти к другой.
>
> *Ш. Монтескье,*
> *французский мыслитель, философ*

Правление царя Хаммурапи ознаменовано созданием сборника законов. Первая кодификация, к сожалению, не сохранилась, и известнейший памятник права — Свод законов Хаммурапи относится к концу его царствования[2].

---

[1] Территория бывшего Вавилона близ современного города Хилла в очередной раз пострадала, как и другие территории, в период ввода войск американской коалиции в 2003 г.

[2] Свод законов Хаммурапи был найден в 1901—1902 гг. французской археологической экспедицией при раскопках в Сузах (столице древнего Элама).

Эти законы были выбиты на большом черном базальтовом столбе. На нем изображен царь, стоящий в молитвенной позе перед богом вавилонян — Шамашем, который вручает ему Законы и законодательные положения. Под изображением царя располагается текст Законов.

Текст разделен на три части. Первая часть — введение. После него следуют статьи Законов и, наконец, заключение. Всего Свод законов насчитывает 282 статьи, касающиеся отправления правосудия, защиты имущественных прав, торговых коммерческих операций, семейно-брачных отношений и др. (рис. 3).

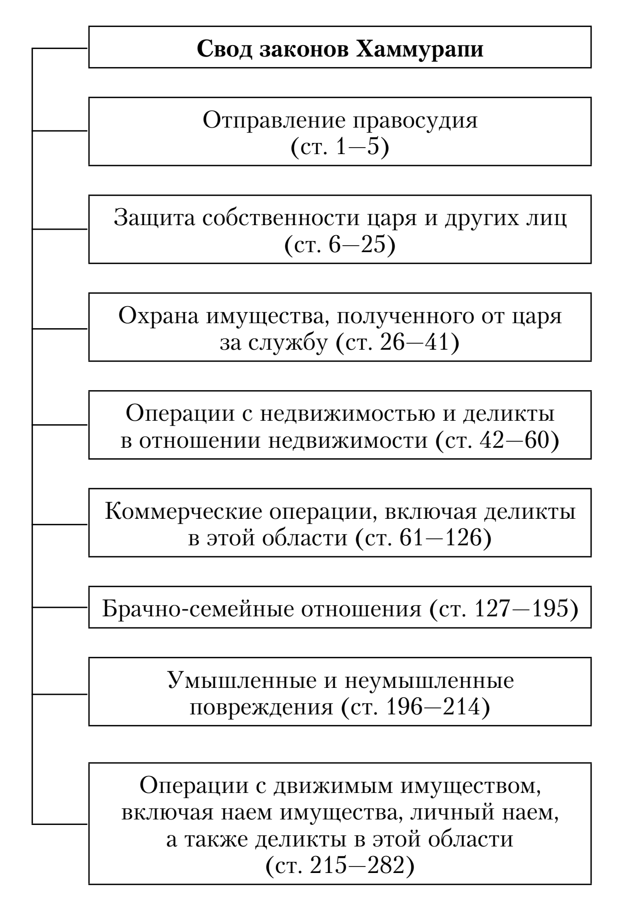


Рис. 3. **Право Древнего Вавилона. Законы Хаммурапи**

Положения Свода были основаны на шумерийских судебниках, старом обычном праве, современном законодательстве. Для них характерны примитивная правовая техника, формализм, символический характер норм. Символичной, например, была ответственность за ряд преступлений (например, отрезание груди у кормилицы, подменившей ребенка), формальный характер имела клятва.

В Своде законов нет четкой, обоснованной системы изложения правовых норм. Тексты составлены в основном в казуистической форме, без системности в изложении. Законы, как правило, начинаются со слова «если», после чего следует описание конкретной ситуации, к которой относилась соответствующая юридическая норма.

Нормы уголовного права чередуются с процессуальными нормами, нормами, регулирующими имущественные отношения, и пр. Однако внутренняя логика изложения правового материала все же присутствует. В законах нормы права группируются по предметам правового регулирования, а переход от одной их группы к другой осуществляется путем ассоциаций.

Кодекс Хаммурапи закреплял **сословный строй** государства. Это, по существу, первый известный сборник законов, предусматривающий многообразие форм личной зависимости. Так, зависимость раба от господина отличалась от зависимости незамужней дочери от отца, имевшего право продать ее в рабство, или сына от отца, который в Вавилоне, например, не только не мог продать сына в рабство, но и беспричинно лишить его наследства.

Распространенной формой личной зависимости была и долговая кабала, которая при определенных условиях приводила человека в рабство, например в случаях, когда сын должника передавался храму или продавался за границу. При этом по общему правилу должник, отрабатывающий свой долг кредитору, не был рабом. Срок отработки долга ограничивался тремя годами. Смерть от дурного обращения заложенного за долги сына должника в доме кредитора влекла за собой смерть сына кредитора.

В соответствии со строгой системой социальных ролей, отводимых в традиционном обществе каждому человеку, неравенство разделяло и свободных людей. Эта система определяла не только правовой статус индивида, отмеченный, как правило, тем или иным внешним знаком, но и правила его поведения, манеру одеваться и пр. Выход

за рамки своей социальной роли и даже присвоение чужого знака влекли за собой наказание.

В государстве существовали различные виды земельной **собственности**: царские, храмовые, общинные и частные земли. Царским и храмовым хозяйством управлял царь. Царские и храмовые земли обрабатывались различными категориями зависимого люда, сдавались в аренду, передавались за службу воинам, тамкарам (купцам, состоящим на царской службе), жрецам и т.д. Крупные землевладельцы использовали труд рабов и наемных рабочих, мелкие — сами обрабатывали свою землю.

Общинная земля находилась или в коллективном владении (выгоны для скота, луга и пр.), или в частносемейном. Свободный общинник-крестьянин обладал широкими правами на свой земельный участок, которые были близки к правам собственника.

Земли могли свободно продаваться, сдаваться в аренду, передаваться по наследству. При этом не требовалось ни согласия правителя, ни согласия самой общины. Однако земля не стала обычным предметом купли-продажи. Передача земли общинника за пределы общины или круга членов его семьи была, как правило, невозможной. При отчуждении земли человек как бы оставлял после себя заместителя. Полноправие вавилонянина было напрямую связано с земельным наделом общинной земли. Он терял не только земельный участок, но и другие права, если порывал с общиной, даже жена могла отказаться от беглеца.

Значительное внимание в Своде законов уделялось землевладельческим правам воина. Воинский надел полностью исключался из торгового оборота, всякая сделка относительно земли воина считалась ничтожной. Даже попав в плен, воин сохранял право на земельный надел, на часть участка сохранялись права его жены и малолетнего сына. Если воин ради избавления от службы бросал надел, он не терял права на него в течение года при условии возвращения к исполнению своих обязанностей.

Согласно Законам Хаммурапи, подобный правовой режим распространялся и на дворцовое имущество, передаваемое за службу жрецу, купцу. Они могли продавать «за серебро» свое поле, сад, но на покупателя при этом переходили обязанности соответствующей службы.

Свод законов Хаммурапи предусматривает отдельные виды **договоров**. Так, упоминаются различные виды дого-

воров *найма*. При этом проводятся четкие различия между наймом лиц «благородных» профессий (врачей, строителей корабельщиков) и наймом рабочих и рабов. Законы устанавливали не только плату за наем вещей, но и ответственность, наступающую в случае порчи или гибели нанятого имущества. Нанимали работников для обработки земли, врачей, ветеринаров, строителей. Законы определяли порядок оплаты труда этих лиц, а также их ответственность за результаты труда.

Законы Хаммурапи регулировали договор *займа*. Можно отметить, что законодатель стремился оградить должника от всевластия кредитора и предотвратить долговое рабство. Об этом свидетельствуют ограничение процентов, взимаемых ростовщиком с займа, ответственность кредитора в случае смерти должника в результате дурного обращения с ним.

Получили развитие договоры *купли-продажи, хранения, товарищества, мены, поручения*. Договор продажи наиболее ценных предметов (земли, построек, рабов, скота) заключался в письменной форме (на глиняных табличках) при свидетелях. Продавцом мог быть только собственник вещи. Продажа имущества, изъятого из оборота, считалась недействительной.

В письменном договоре купли-продажи требовалось точно обозначить объект купли и удостоверить право собственности продавца на него, чтобы оградить покупателя от иска со стороны третьего лица, от обвинения в краже, от притязаний государства (в частности, при продаже неотчуждаемых царских земель, земельных наделов воинов и т.д.). Этот договор мог включать в себя обоюдный или односторонний отказ от иска и обещание не оспаривать завершенную сделку, зачастую обеспечиваемое специальной прибавкой к договорной цене. После оплаты вещи договор купли-продажи мог быть расторгнут только при определенных обстоятельствах, например в случае преднамеренного сокрытия продавцом изъянов вещи. В Своде законов Хаммурапи говорится, например, о продаже раба, страдающего эпилепсией: в случае обнаружения у раба этого заболевания в течение одного месяца договор мог быть расторгнут.

В Своде законов Хаммурапи имеется ряд статей, регулирующих *аренду* пахотной земли. Плата за нее обычно равнялась одной трети урожая, а иногда и его половине. Долг мог быть погашен за счет имущества должника, отработки долга самим должником, его женой, детьми. Аренда-

тор земли должен был не только уплатить арендную плату, но и вернуть землю обработанной. Обычно он полностью выплачивал оговоренную сумму за аренду наперед.

Значительное внимание в Своде законов уделено **семейно-брачным отношениям**. Жизнь человека в Древней Месопотамии не считалась полной, если у него не было жены и нескольких детей. Патриархальные отношения в семье здесь сохранялись в течение длительного времени. Довольно сильная власть отца над детьми проявлялась в возможности продавать детей, отдавать их в качестве заложников за долги, тем не менее эта власть имела установленные законом ограничения.

Брак считался разновидностью договора, заключенного между будущим мужем и отцом невесты. Ни ранний возраст невесты, ни отсутствие ее согласия не были препятствием для заключения брака. В ряде случаев не было препятствием к браку и рабское положение мужа. Одним из распространенных условий брака была выкупная плата, вносимая женихом семье невесты. Сначала выплачивался задаток, предварительный брачный дар по случаю обручения. Нарушение брачного договора со стороны жениха влекло за собой потерю им и задатка, и выкупной платы, со стороны тестя — двойную выплату и того и другого.

Семейные отношения базировались на главенстве мужа. Жена за безнравственное поведение подвергалась суровому наказанию. Если жена была бесплодна, муж мог привести в дом наложницу или рабыню, чтобы получить возможность зачать ребенка.

С точки зрения права вавилонскую женщину во II тысячелетии до н.э. нельзя было назвать полностью беззащитной, хотя в общественном сознании ее роль на протяжении долгого времени сводилась к тому, чтобы быть собственностью мужа. В Вавилоне женщина могла быть свидетелем, жрицей, могла владеть имуществом и заниматься торговлей. Она сохраняла право на приданое, имела право на развод, могла наследовать после мужа вместе с детьми.

В основе мировоззрения вавилонян лежало безусловное осуждение всего, что нарушало целостность семьи, в том числе прелюбодеяния.

Семья, в которой были дети, считалась в Вавилоне моногамной (сожительство с рабыней или наложницей не бралось в расчет). Верность жены обеспечивалась угрозой жестоких наказаний — женщину, изменившую мужу, бро-

сали в воду (если муж ее не прощал). Однако и длящаяся измена мужа, который «уходит из дома и очень позорит свою жену», давала право женщине уйти от мужа в дом отца, забрав приданое. Это право она приобретала и тогда, когда муж покидал общину или клеветал на жену. Оправдывался также уход женщины к другому мужчине «из-за пропитания» — в случае отсутствия мужа. После возвращения мужа она должна была вернуться к нему, дети же должны были «идти за своими отцами»[1].

Законы Хаммурапи регулировали и вопросы усыновления (удочерения) детей. Оно осуществлялось в двух формах: с назначением усыновленного наследником и без такового. В основе этого различия лежали неодинаковые цели усыновления. В первом случае — продолжение рода в бездетной семье, во втором — приобретение рабочих рук. Усыновление могло осуществляться только свободным мужчиной в отношении свободных детей от свободных родителей. Связи усыновленного, назначенного наследником, с его семьей порывались, он лишался в ней права наследования. Усыновленный без права наследования мог беспрепятственно вернуться к своим родителям. Приемные дети могли получить по наследству часть семейного имущества, если они работали в доме усыновителя.

Был урегулирован институт **наследования** имеющимися членами семьи. Преимущественным способом наследования являлось наследование по закону. В качестве наследников выступали дети, усыновленные дети, внуки, дети от рабыни-наложницы, если отец признавал их своими. Сыновья традиционно получали наследство в равных долях. Дочерям выделялось приданое. Лишение сына наследства в Вавилоне было сопряжено с рядом трудностей. Так, отец не мог лишить сына наследства даже в случае нанесения ему сыном тяжкой обиды; только повторная тяжкая обида со стороны сына давала ему это право. Дочь, не получившая приданого от отца, могла вступить в наследство после его смерти наряду с сыновьями. Получала право наследования и пережившая мужа супруга, если он не подарил ей определенного имущества при жизни[2].

---

[1] История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 136—137.

[2] Там же. С. 137.

Как и другие древние кодификации, Законы Хаммурапи не содержат общего определения понятия преступления (форм вины, отягчающих и смягчающих обстоятельств) и перечня всех тех деяний, которые признавались преступными, однако можно заметить факт понимания законодателем различий между умышленным и неумышленным преступлением, понятия соучастия в форме пособничества, подстрекательства, недоносительства или укрывательства и пр. Так, нанесение в драке побоев, повлекших смерть свободного человека, наказывалось штрафом, сумма которого определялась в зависимости от того, кем был потерпевший: авилумом или мушкенумом. Эта норма стала исключением из общего правила обычного права: убийство человека, умышленное или неумышленное, наказывается смертью преступника или его родственника. Неумышленное нанесение раны в драке освобождало от наказания свободного человека. Особенно жестоко (немедленным сожжением) каралась кража на пожаре, сообщничество женщины в убийстве своего мужа влекло сажание ее на кол и т.д.

Вместе с тем правовые источники свидетельствуют о закреплении архаических норм первобытнообщинного строя, самосуда, коллективной общинной ответственности, объективного вменения.

Из содержания кодификации можно выделить три вида **преступлений**: против личности, имущества и против семьи.

Среди преступлений против личности Законы выделяют неосторожное убийство. Довольно подробно в Своде законов регулируются случаи ответственности за причинение вреда здоровью (повреждение глаза, зуба, кости и т.д.). Везде при определении наказания действует принцип талиона: виновного постигает та же участь, что и потерпевшего.

К преступлениям против имущества Свод законов относит кражу скота, рабов, укрывательство рабов, снятие с них клейм. К имущественным преступлениям также относились повреждение и уничтожение чужого имущества, в частности затопление по нерадивости чужого поля водой из своего арыка или плотины, потрава поля скотом и пр.

К преступлениям против семейных устоев относились: кровосмешение, распутное поведение жен, изнасилование, похищение и подмена ребенка, бегство женщины от мужа, укрывательство беженки, увоз замужней женщины и др.

При определении наказания за эту группу преступлений учитывались не только социальное положение преступника и потерпевшего, но и их пол, семейный статус.

Виды наказаний, предусмотренные Законами Хаммурапи, были разнообразны. Основным видом наказаний была смертная казнь в самых различных ее вариантах (их было около 30). Вавилонское законодательство было основано на принципе мести, что нашло отражение в ряде его знаменитых предписаний. Наиболее часто упоминаются положения о работающих на строительстве подрядчиках, которые настолько небрежно исполняли возложенные на них обязанности, что плохо построенные ими дома обваливались, нанося имущественный вред, а нередко и погребая под руинами жильцов. В этих случаях строителей убивали. Реализовывалась и примитивно понимаемая идея о наказании возмездием. Так, например, в случае гибели сына домовладельца умерщвлялся сын того, кто построил дом. Лекарю, неосторожно выколовшему глаз больному во время операции, отрубали кисть руки. Примечательно, что за неосторожное убийство человека во время проведения тяжелой операции лекарю также отрубали кисть.

Применялись сожжение, утопление, сажание на кол, членовредительские наказания (отрубание руки, отрезание пальцев, языка и т.п.), штрафы, изгнание. Сурово наказывались все имущественные преступления (смертной казнью, членовредительством либо огромным штрафом, многократно превышающим стоимость украденного, заплатить который мог далеко не каждый и в случае неуплаты которого наказание заменялось на смертную казнь).

Жестоко карались такие преступления, как лжесвидетельство, клевета, что было связано с особым почитанием и даже обожествлением понятий «правдивость», «верность слову».

Главную роль в **отправлении правосудия** играли храмовые и общинные суды. В качестве судебного органа выступали советы храмов, общинные собрания или специально выделяемые ими коллегии общинных судов. Упоминаются в источниках и царские суды.

Существовало несколько судебных инстанций. Самые простые дела решались судьями, более сложные разбирались судебными коллегиями или самим царем. Царские суды разбирали дела в отношении авилумов и мушкенумов, осуществляли помилование по некоторым категориям дел.

Для рассмотрения государственных преступлений, посягавших на существующий порядок или наносивших оскорбление царю, созывались специальные суды.

Хаммурапи реорганизовал судебную систему, ограничив в ней роль жрецов. Вместе с тем он сохранил право общинных органов управления на разбирательство мелких правонарушений, ответственность за которые регулировалась нормами обычного права. Учреждались особые судебные должности глашатаев, полицейских или судебных исполнителей, судебных гонцов и писцов.

Как по уголовным, так и по гражданским делам процесс был устным и состязательным. Дело начиналось с заявления потерпевшей стороны, поэтому с речью потерпевшего начиналось обыкновенно и само судоговорение.

Явку ответчика и других участников процесса в суд обеспечивал потерпевший. Доказывание в суде было всецело частной инициативой. В качестве средств доказывания служили свидетельские показания, ордалии[1], собственная присяга.

Судоговорение происходило публично, на паперти храма в форме своеобразного состязания (спора). Часть разбирательств начиналась с произнесения клятвы в стенах храма, здесь же заверялись некоторые свидетельства для предъявления в суде. В затруднительных случаях прибегали к клятвам перед статуями богов.

Практиковалось разбирательство с учетом алиби и вещественных доказательств. Важную роль в судебном разбирательстве играли письменные свидетельства. Письменная фиксация юридических фактов касалась торговых, брачных и других дел.

Нормы процессуального права требовали от судей лично «исследовать дело». В ходе ведения судебных процессов можно было проводить основательное исследование и уточнение фактов, имевших место в конкретной конфликтной ситуации. Судьям вменялось в обязанность судить справедливо, и вынесенные ими решения не подлежали изменению. Судья, изобличенный в изменении своего решения, выплачивал штраф и отстранялся от ведения судебных дел.

[1] Под ордалиями понимается так называемый Божий суд, когда человеку, пытающемуся доказать свою правоту (невиновность), приходилось подвергаться испытаниям огнем, водой и т.д. Прошедший «с Божьей помощью» испытание объявлялся правым в споре (невиновным).

Хаммурапи определил цель судопроизводства: «Дабы засияла в стране истина и справедливость, чтобы сильный не притеснял слабого, вдову и сироту». Истинное правосудие, по торжественному заявлению правителя, возможно было осуществлять только на основе его указов и установлений. Законность и справедливость в понимании Хаммурапи были равнозначными и тождественными. Не случайно за лжесвидетельство, за изменение судьей вступившего в силу приговора, за взятки и другие преступления должностных лиц, чиновников (в первую очередь судей) были введены жестокие наказания. За лжесвидетельство полагалась смертная казнь, поскольку оно рассматривалось как оскорбление богов.

Достижение справедливости в суде гарантировалось ордалиями для истца и ответчика, а также дифференцированной системой штрафов. Судебное решение воспринималось как акт справедливости, который совершался как при помощи законов, так, иногда, и с участием богов (например, бога реки в случае испытания водой). Проверяемых бросали связанными в реку, и невиновным считался тот, кто после этого всплывал. Отметим, что этот необычный вариант истолкования невиновности контрастирует с обыкновениями других народов, у которых всплывший во время испытаний человек считался виновным (нечистым, греховным).

Приговоры по делам о смертной казни и членовредительстве приводились в исполнение немедленно и публично. Характерно также, что по некоторым преступлениям представители высших классов подвергались более суровому наказанию, чем низших. Судебный приговор или постановление считались актами общественного значения.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Какие цивилизации существовали в Древней Месопотамии?
2. Охарактеризуйте общественный и политический строй Шумерского государства.
3. Дайте характеристику государственному аппарату Шумерского государства.
4. Что изменилось в государственном строительстве Шумера после его объединения с Аккадом?
5. Каковы причины возвышения и упадка Шумеро-аккадского государства?

6. Как управлялись города-государства?

7. Какие характерные черты были присущи общественному строю Древнего Вавилона? Почему древневавилонское общество называют иерархическим?

8. Какая форма правления и территориального устройства установились в период правления царя Хаммурапи?

9. Каков был государственный механизм Древневавилонского царства?

10. Каковы основания считать Хаммурапи выдающимся администратором и законодателем?

11. Каковы источники древнешумерского и древневавилонского права?

12. Какова структура Законов Хаммурапи?

13. Какие формы земельной собственности существовали в Древнем Вавилоне?

14. Какие виды договоров имели место в Древнем Вавилоне?

15. Дайте характеристику семейно-брачным и наследственным отношениям.

16. Что относилось к преступлениям против государства, личности и собственности по древневавилонскому праву?

17. Каково было судоустройство и судопроизводство?

1.4. Древняя Индия — сословная организация общества

Индия — «земля на Инде» — такое название стране, раскинувшейся на берегах Инда, дали греки. В сравнении с соседними государствами цивилизация Древней Индии представляла собой самобытный социокультурный мир.

Процесс формирования единого государства в Индии занял не одно столетие. Сложность создания в этом регионе крупных государственных образований отчасти объяснялась его обширностью: значительную часть Индии занимали труднопроходимые джунгли, пустыни и горы.

Индийская цивилизация сложилась более четырех тысяч лет назад. Археологические раскопки показывают, что уже в III тысячелетии до н.э. здесь существовали крупные города — центры ремесленного производства, развивались земледелие и торговля. К сожалению, наука располагает весьма скудными сведениями об этом периоде истории Древней Индии.

Большее число сохранившихся исторических свидетельств относится к так называемому ведическому периоду,

длившемуся с середины II до середины I тысячелетия до н.э. и связанному с проникновением в Индию арийских племен. Именно тогда было создано несколько новых царств, на территории которых вошли в употребление священные гимны и песнопения ариев — Веды (от слова с тем же корнем, что и русское «ведать», т.е. знать).

Последующий период древнеиндийской истории получил наименование магадхско-маурийского (от названия государства Магадха и империи Маурьев, основанной в 321 г. до н.э.). Эта эпоха рассматривается как особая веха в развитии древнеиндийской государственности, время выдающихся политических событий. Создание объединенного индийского государства способствовало взаимодействию различных народов и их культур.

1.4.1. Варно-кастовый строй

Каста законом крепка, а род обычаем.
Индийская поговорка

Общественный и государственный строй Древней Индии существенно отличался от строя рабовладельческих стран Древнего Востока.

Во-первых, следует выделить особенности экономической жизни этого государства (неразвитость государственной собственности на землю, рабовладения и др.).

Во-вторых, с глубокой древности Индия была страной многоязычной и многонациональной. На территории государства проживали народы, стоящие на разных ступенях общественного развития.

В-третьих, огромное влияние на общественное и правовое сознание оказывали индуистская и буддийская религии. Они призывали следовать примеру героев, мучеников, предлагали следовать высоким нравственным идеалам. Жизнь понималась как цепь перерождений (сансара). Новое перерождение определялось накопленной в жизни кармой — суммой добрых и злых дел человека. Концепция сансары на века обезопасила Индию от любых социальных потрясений: жизнь среди обездоленных, нужда, нищета и тяжкий труд осознавались людьми как следствие предыдущей греховной жизни и дурной кармы, как вина самого человека, а не государственных устоев.

В-четвертых, характерной чертой древнеиндийской цивилизации была гуманность. История Древней Индии почти не содержит данных о варварском уничтожении городов, массовых убийствах, истязаниях мирного населения. Здесь не было геноцида.

В-пятых, следует отметить своеобразие общественного строя (кроме кланов и сословий существовали варны.) Социальное расслоение в Древней Индии привело не к формированию классов (рабовладельцев и рабов), а к возникновению особых сословных групп — варн: *брахманов* (священнослужителей, жрецов), *кшатриев* (воинов, правителей), *вайшиев* (земледельцев, ремесленников) и *шудр* (слуг).

Первое упоминание о брахманах, кшатриях, вайшиях и шудрах содержится в самом раннем произведении ведической литературы — Ригведе. В более поздних ведах указывается на наследственный характер перехода права осуществлять религиозную и военно-управленческую деятельность брахманов и кшатриев.

Кастовая система сложилась как способ адаптации к резко выраженному социальному неравенству, обеспечивая групповую взаимопомощь на четко отделенных друг от друга ступенях иерархической лестницы. Хотя она и закрепляла господство одних слоев общества над другими, бедняки могли рассчитывать на покровительство богатых членов своей касты. Португальцы, впервые познакомившиеся со столь сложной системой социального неравенства, назвали такие слои (группы) кастами (на португальском языке слово *casta* означает «род», «порода»).

Кастовая система исходит из принципа неравных иерархий: члены одной касты обладают общим генетическим признаком, делающим их «выше» или «ниже» представителей других каст. Как правило, этот признак был связан с особым кругом их профессиональных занятий. Так, люди считались «нечистыми», если, например, занимались «грязной» работой (уборкой мусора, мытьем отхожих мест и т.д.). Как следствие, они относились к категории неприкасаемых, и их общение с членами других каст запрещалось законом.

Формированию варны брахманов способствовали монополизация ими на определенном этапе исторического развития права отправления религиозных церемоний, знание ведических гимнов. Особая варна военной аристократии — кшатриев — начала складываться в процессе завоевания

арийцами[1] речных долин Северной Индии. В эту варну первоначально входили только арии, но в ходе ассимиляции завоеванных племен она пополнялась и местными вождями, главами сильных родовых групп, на что, в частности, указывает существование в Древней Индии особой категории кшатриев — по обету, а не по рождению. Обособлению кшатриев среди своих соплеменников способствовали представления о том, что кшатрии — полновластные распорядители богатства, приобретаемого войной, в том числе и рабов-военнопленных.

Название третьей варны «вайши» произошло от слова «виш» — народ, племя, поселение. В нее входила основная масса трудового люда, земледельцев и ремесленников.

В основе этой первой, трехчленной дифференциации древнеиндийского общества лежало разделение труда, та глубокая социально действенная ступень разделения, когда труд физический отделялся от умственного, материальный от духовного, производительный от управленческого. В таком разделении труда уже были заложены основы социально-экономического неравенства, эксплуатации родовой аристократией простого народа.

С формированием самой многочисленной и эксплуатируемой варны шудр связано развитие социального неравенства внутри самого арийского общества. Разряд шудр пополнялся представителями не только коренного населения, но и беднейшей части арийской общины, тех ее членов, которые отрабатывали долги, находились в услужении, попадали в зависимость, иногда и в рабскую. Отдельно выделялась социальная группа отверженных — чандалов.

За каждой варной строго закреплялась сфера деятельности ее представителей, передаваемая по наследству. Так, изучение священных книг (дхармашастр[2]) было привилегией брахманов, кшатриев и вайшиев, которые получали название дважды рожденных (в отличие от шудр — единожды рожденных). Второе рождение и было связано с ритуалом особого посвящения в связи с началом изучения священных книг. Целые главы дхармашастр посвящены жесткой

[1] Арийцы — народ, обосновавшийся в северной части Индии и в Иране. Они пришли в Индию из Персии между 2000 и 1200 гг. до н.э. В течение последующей тысячи лет они смешивались с местным населением.

[2] Дхармашастра — в Древней Индии жанр произведений, комментирующих священные книги идусов — Веды со ссылками на древних мудрецов.

регламентации поведения людей, правил их общения друг с другом и с представителями так называемых неприкасаемых каст, стоящих вне варн индийского общества.

Впоследствии древняя система варн видоизменилась, дробясь на узкие профессиональные и имущественные группы со своими интересами и правилами поведения.

Усиление имущественной дифференциации во второй половине I тысячелетия до н.э. все чаще стало проявляться в расхождении варнового статуса и фактически занимаемого человеком места в обществе. В Законах Ману можно найти упоминание о брахманах, пасущих скот, брахманах-ремесленниках, актерах, слугах, к которым предписывается относиться «как к шудрам».

Таким образом, в рамках каждой варны развивалось социальное неравенство, деление на эксплуатируемых и эксплуататоров, но кастовые, общинные, большесемейные границы, скрепленные правом, религией, сдерживали их слияние в единую классовую общность. Это и создавало особую пестроту сословно-классовой социальной структуры Древней Индии. Жесткая варно-кастовая система с раз и навсегда определенным местом человека в ней, с кастовым конформизмом, неукоснительным следованием религиозно-нравственным установкам поведения человека была цементирующей основой древнеиндийского общества.

Самобытные нормы социальной жизни, религиозные устои индусской общины, кастовая система обладали поистине несокрушимой силой, которую не могли одолеть многочисленные захватчики. Потомки завоевателей по общему правилу ассимилировались с местным населением.

1.4.2. Государственный строй. Династия Маурьев

Хочу, чтобы подданные не испытывали страха передо мной, чтобы дышали спокойно, чтобы исходило им от меня счастье...

Ашока, маурийский царь

В ведический период централизованного государства не существовало. Процесс его формирования занял несколько столетий. Реконструировать государственный строй непросто из-за фрагментарности источников. Можно вполне

определенно утверждать, что существовали города-государства, объединявшие племенные союзы, и что основной управленческой единицей была община.

Источники свидетельствуют о существовании в Северной Индии около 20 крупных государств, некоторые из них были монархиями, а другие — раннеклассовыми республиками (так называемыми ганами). Последние обычно утверждались там, где прочно сохранились родовые традиции. Чаще всего они находились в лесной, труднодоступной местности.

В республиках правитель обычно избирался из высшей военной знати, носил титул «раджа» и выполнял простейшие функции управления, обеспечивал внешнюю безопасность, вершил суд, наделял землей знать, собирал налоги. Аппарат управления не был специализирован по функциям, представляя собой дворцовую систему управления. В силу прочности родовых общин сохраняли свое значение совет старейшин и народное собрание. Главенствующую роль играли брахманы и кшатрии.

В монархиях правитель первоначально рассматривался как «лучший среди равных», которому подчинялись нескольких племен. Его также называли раджой. Главной его функцией была защита подданных. Со временем, как гласят ведийские легенды, царей стали избирать. Царь считался основой государственной власти. К расцвету ведийской культуры царская власть стала передаваться по наследству. Принцип наследования соблюдался очень строго: еще при жизни царь назначал одного из своих сыновей наследником престола.

По мере того как положение царей усиливалось, они начали приобретать неограниченную власть, становясь военными начальниками, верховными судьями. Экономической основой царской власти являлись захваченные, присоединенные земли. С усилением царской власти теряли свое былое могущество советы старейшин и народные собрания.

Вместе с тем власть древнеиндийских царей не была деспотической в прямом смысле этого слова. Она сдерживалась не только самоизоляцией общин, наиболее крупные из которых небезуспешно противостояли центру, но и установившимися традиционными религиозно-этическими нормами.

Постепенно советы старейшин превратились в совещательные органы при правителях и получили название «паришады». Были созданы руководящие органы: финан-

совое, военное ведомства и ведомство общественных работ. Нижний уровень управления осуществляли городская и общинная администрации. Центральный государственный аппарат был относительно слаб по сравнению с другими государствами Древнего Востока, что было тесно связано с сохранением в государстве важной роли органов общинного самоуправления.

Власти легитимизировались господствующей религией — индуизмом — и строились в соответствии с ней. Индуистская политико-религиозная концепция «богоугодного царя» предписывала ему выполнение особой дхармы (обязанности). Вступая на трон, царь давал клятву служить народу: «Пусть я буду лишен неба, жизни и потомков, если буду вас притеснять». Он считался опекуном всех малолетних, больных, вдов, должен был возглавлять борьбу со стихийными бедствиями, голодом. При этом древнеиндийские монархии нельзя рассматривать как теократические. Некоторые из монархов называли себя не богами, а «милыми богам».

Примерно в IX—VIII вв. до н.э. начали складываться первые более или менее крупные государства, которые вели между собой непрекращающиеся войны, истощая силы друг друга. С этого времени берут свое начало традиции создания слабых и кратковременных государственных образований, возникающих, возвышающихся и быстро приходящих в упадок, и невостребованности централизации, сильной государственной власти, ставшие характерной чертой древнеиндийской цивилизации.

Дальнейшие процессы политической консолидации, усилившиеся под воздействием внешней угрозы, привели в V в. до н.э. к возникновению относительно сильных древнеиндийских государств Кошалы и Магадхи, соперничество между которыми привело в IV в. до н.э. к победе Магадхи, занимающей выгодные географические, стратегические и торговые позиции в северо-восточной части страны. Упрочение позиций новой правящей династии в Магадхе привело к созданию обширной империи Маурьев[1].

Династия Маурьев достигла своего расцвета в III в. до н.э., в период правления Ашоки (268—232 гг. до н.э.), когда в Индии сложилась относительно централизованная монархия. Ее границы простирались от Кашмира и Гима-

[1] См.: История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 89.

лаев на севере до Майсура на юге, от областей современного Афганистана на западе до Бенгальского залива на востоке.

Империя складывалась не только в результате войн, покорения ряда племен и народов, но и в результате распространения религиозно-культурного влияния развитых областей Северо-Восточной Индии на другие части страны. Относительная централизация в империи держалась не только на военной силе Маурьев, но и на проводимой ими гибкой политике объединения страны. Не прекращалась борьба двух тенденций: к установлению единодержавного правления и к сепаратизму, раздробленности.

Во главе государства стоял царь, власть которого обожествлялась, но все же не была абсолютной. Государство Маурьев, как и другие древнеиндийские государства, не было теократической монархией. Обожествлялась скорее царская власть, а не царь-человек. Она ограничивалась доминирующим положением в государстве наследственной знати и установившимися традициями.

В период империи оформилась концепция единого правителя. Маурийский царь обладал законодательной властью, сам назначал крупных государственных чиновников, верховных судей. Он был главнокомандующим армии, контролировал местное управление, возглавлял строительство ирригационных сооружений и общественные работы и др. (см. рис. 4).

Одной из его главных обязанностей была охрана подданных. «Защищая» народ, царь мог заставить его платить налог. Наряду с основным налогом, рассматриваемым как плата царю за охрану подданных, существовали другие многочисленные поборы в пользу центральной власти: торговые пошлины, «приношения плодов» и пр.

Царю вверялось также осуществление правосудия с помощью опытных брахманов.

Управлять империей, объединяющей разнородные в экономическом и культурном отношении области государства, царь мог лишь опираясь на разветвленный **управленческий аппарат**.

При царе действовали два совещательных органа: *паришад* и *раджасабха*. В первый входили царские сановники, вельможи, чиновники высших рангов. В состав раджасабхи входили не только государственные чиновники, но и представители провинций, городов, старосты селений. Кроме этих органов существовал тайный совет, состоящий из нескольких доверенных лиц.

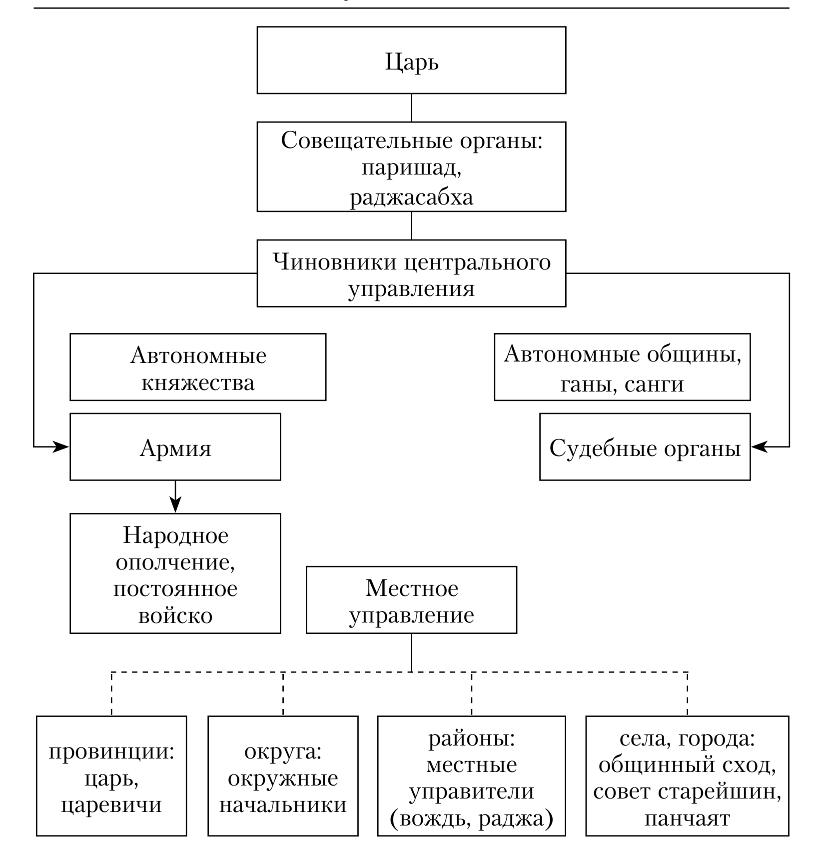


Рис. 4. **Государственный строй Индии в период правления Маурьев**

Управление осуществлялось на двух уровнях: центральном и местном. Чиновники местного управления также назначались царем, обычно из числа его родственников. Надзор за огромным бюрократическим аппаратом осуществляло специальное контрольное ведомство. Имелась и шпионская служба: царские тайные агенты, шпионы доносили правителю о положении дел в государстве. Важную роль в управлении играли помощники царя: придворный жрец, главный судья, юридический советник царя и советник царя по делам культа, воспитатель его сыновей.

Центральный управленческий аппарат в Индии был относительно слаб по сравнению с другими государствами

Древнего Востока, что было тесно связано с сохранением важной роли в государстве органов общинного самоуправления. Власть древнеиндийских царей сдерживалась не только самоизоляцией общин, но и положением в государстве господствующей наследственной знати, установившимися традиционными религиозно-этическими нормами. Религия, в частности, исключала осуществление индийскими царями законодательных функций, утверждала незыблемость и неизменность норм права, якобы заключенных в Ведах. Веды же должны были толковаться только мудрецами-брахманами. Впоследствии эта традиция была поколеблена: правительственные постановления стали включаться в число источников права.

Чиновники центрального аппарата были объединены в ведомства: военное, финансовое, налоговое, судебное. Специальная группа царских чиновников была связана, например, с организацией управления царским хозяйством, с деятельностью по пополнению царской казны. Часть чиновников надзирала за царскими пастбищами, за гаванями, за судоходством, ведала морской торговлей, судостроением. Важное место занимали чиновники финансового ведомства, отвечавшие за сбор налогов, государственную казну. Выделялась также особая группа чиновников, следившая за снабжением армии. В зависимости от рода своей деятельности они подчинялись или главному сборщику налогов, или главному казначею, или главнокомандующему армией. Наряду с назначением чиновников непосредственно царем существовала практика передачи чиновничьих должностей по наследству, чему способствовала кастовая система.

Большую роль играла **армия**. Войны против других народов рассматривались как важный источник процветания государства. Царь особенно почитался как мужественный воин, добывающий силой «то, что он не имеет». Царю переходила и бо́льшая часть награбленного имущества, в частности земля, оружие, золото, серебро; остальное подлежало дележу среди солдат.

Войско состояло из царской дружины, отрядов конницы, в нее входили подразделения боевых слонов. Армия комплектовалась из потомственных воинов, наемников, воинов-союзников, вассалов. Армия была кастовой. В основном носить оружие могли лишь кшатрии. Другие «дважды рожденные» могли браться за оружие лишь тогда, когда для них наступало «время бедствий».

Армия выполняла и функции охраны общественного порядка, стояла на защите государственной целостности.

Империя была поделена на **административные образования**, имевшие различный статус. Самой крупной привилегированной административной единицей были наместничества, на которые делилась вся территория государства. Их было пять, во главе их стояли царевичи, опиравшиеся на собственный бюрократический аппарат. Они обладали значительной автономией в управлении. Наместничества были разбиты на провинции, управление в которых осуществляли раджуки — чиновники, назначенные царем.

Наряду с делением на провинции существовало деление на *области, округа*. Города сохраняли прежнее городское самоуправление в виде советов. Чиновники из центра и различные писцы выполняли главным образом землеустроительные и финансовые функции. Основная масса вопросов на местах решалась в традициях самоуправления, подчиняясь принципам общинного строя.

Во главе селений и мелких городов стоял вождь, раджа. Сельские дела решал выборный *панчаят* и его комитеты. Этот орган распределял землю между крестьянами, собирал налоги, разбирал судебные тяжбы жителей. Панчаят являлся подотчетным органом. Его комитеты избирались на один год. Любого члена комитета за недостойное поведение можно было отозвать. Относительный демократизм формирования местных органов вряд ли стоит переоценивать — реальная власть находилась в руках знати.

Самой низшей инстанцией был староста деревни, затем шел управитель десяти деревень, затем двадцати, ста и тысячи. Их обязанность заключалась в том, чтобы сообщать властям «о преступлениях, совершенных в деревне», а также взимать натуральные подати царю. За свою службу они получали земельные наделы, величина которых зависела от должности.

Царская администрация осуществляла постоянный контроль за местными органами управления. Деятельность старост находилась под присмотром царского чиновника, который был обязан лично их инспектировать.

В период правления царя Ашоки были заложены основы многих государственных институтов, получивших развитие в последующий период, государство превратилось в централизованную монархию, известную своим могуществом далеко за пределами Индии.

К сожалению, наследники Ашоки не смогли сохранить единство государства, потеряли власть. Во II в. до н.э. держава Маурьев распалась на десятки небольших княжеств.

1.4.3. Законы Ману — единство светского и религиозного права

Хорошую религию придумали индусы:
что мы, отдав концы, не умираем насовсем.
В. Высоцкий, песня о переселении душ

Древнеиндийское право на протяжении веков функционировало, взаимодействуя с другими регулятивными системами — моралью (нравственностью) и религией. Огромную роль играла религия. Своеобразное развитие древнеиндийского социума позволяет выделить существовавшую в нем особую правовую традицию, которую можно назвать религиозной правовой традицией.

Среди источников древнеиндийского права особое место занимают уже упоминавшиеся дхармашастры[1] и артхашастры — трактаты о политике и праве.

Понятие дхармы многогранно. Это и религиозные предписания, и мораль, и норма поведения, и фиксированные традиции, и свод правил, обязательных для каждого правоверного индуса, регламентирующих различные стороны его жизнедеятельности. Дхарма охватывала то, что мы называем правом. В то же время ее содержание выходило за пределы права. Дхарма основывалась на идеях меры и гармонии, рассматривала личность в ее взаимосвязи с окружающей действительностью и другими людьми, исходила из идеи долга, а не права, содержала в себе не столько совокупность обязательных правил, сколько модель поведения.

Поведение людей определялось не только дхармой. Существовала также артха, регулировавшая область интересов. Она также была близка к тому, что мы называем правом.

[1] Сегодня не установлено ни точного числа дхармашастр, писавшихся и распространявшихся в Древней Индии в течение столетий, ни точного времени их появления. Они содержали материалы разного происхождения и достоверности, следы поздних вставок, многочисленных исправлений. Практически ни одна дхармашастра не может быть датирована с точностью, превышающей два-три века.

В иерархии правовых источников решающую роль играл указ царя (правительственное распоряжение). В одном из трактатов было сказано, что «дхарма основана на истине, судебное разбирательство — на свидетеле, обычай — на общем мнении людей, а указ — это царское распоряжение». Однако царь мог участвовать в суде только со своими советниками — брахманами.

В древнеиндийском праве существовало понятие «*ньяя*», сходное с европейским понятием закона, однако понятие «дхарма» было более широким и обозначало общепринятую норму поведения, нарушение которой влекло за собой наказание, применяемое государством.

Наиболее древние дхармашастры — Апастамба, Баудхаяна, Васиштха, Гаутама, носившие название дхармасутр (сутра — нить), появились, предположительно, в начале второй половины I тысячелетия до н.э. и на рубеже нашей эры. При большом разнообразии дхармашастр можно увидеть глубокое сходство между ними, их взаимовлияние, взаимозависимость, встречающиеся текстуальные совпадения, а главное — единство религиозно-философских концепций, принципов, на которых они основывались (общее понятие самой дхармы, закрепление неравенства варн, особого значения ритуала, ритуальной чистоты и нечистоты индуса, системы искупления с целью очищения, в том числе и за совершенные преступления).

К этим концепциям относился и традиционный религиозный взгляд на источники права Древней Индии, согласно которому их содержание, границы действия включенных в них норм предопределены Ведами — священными источниками «всех знаний». Отсюда делался вывод о том, что между дхармашастрами не может быть противоречий. Если же они выявлялись (в действительности их было множество), то должны были быть разрешены при помощи соответствующего толкования[1].

Известнейшим источником древнеиндийского права являются **Законы Ману**, которые представляют собой одну из дхармашастр. Точное время их появления неизвестно. Многие ученые придерживаются точки зрения о том, что они были созданы в период между II в. до н.э. и II в. н.э. Европейцы познакомились с Законами Ману

---

[1] См.: История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 143.

в конце XVIII в., когда началось английское владычество в Индии.

Эти законы разработали брахманы. Они названы по имени Ману — одного из мифических прародителей человечества. Предание приписывает Законам Ману божественное происхождение. Легенда гласит, что всевышний бог Брахма послал Ману на землю, дабы навести там порядок и законность. Однако нет сомнения в том, что в систематизации данных законов основную роль выполняли лица, знающие религиозные догматы и юриспруденцию. Законодатель внес в этот свод правила поведения человека, взгляды знаменитых философов, теологов и индийских правителей на управление, право, этику.

Законы Ману содержат 2685 статей и вполне сопоставимы по уровню развития юридических и политических конструкций с образцами законодательных актов более позднего времени. В понимании индийцев это не просто правовой кодекс, а сборник религиозных и гражданских правил, которыми человек должен руководствоваться в быту. Кроме правовых норм, сосредоточенных главным образом в главах VIII и IX, в Законах Ману много религиозных и моральных установлений. Написаны они в форме двустиший, ритмической прозы, что должно было облегчить их запоминание. Непосредственно правовое содержание имеют немногочисленные статьи, содержащиеся в основном в главах VIII и IX (всего в законах 12 глав).

В Законах помещены перечни прав и обязанностей царя, его советников, судей и чиновников различного ранга, различные положения о судопроизводстве, обязательствах, имущественных отношениях и др. (см. рис. 5).

Главное в Законах Ману — закрепление варнового устройства древнеиндийского общества. В них содержится указание на наследственно-профессиональный принцип формирования варн, определяются назначение каждой варны, ее привилегии. Так, согласно Законам Ману: «Старшинство у брахманов зависит от знания, у кшатриев — от доблести, у вайшиев — от богатства зерном, у шудр — от возраста. Человек является почтенным не потому, что у него седая голова; того, кто изучил Веды, боги считают почтенным, даже если он юн. Гуру (учитель священного писания) в 10 раз почтеннее преподавателя, отец в 100 раз почтеннее учителя, но мать превосходит почтенностью отца в 1000 раз».

Глава I	Учение о происхождении общества, обоснование господствующего положения брахманов и др.
Глава II	Главным образом правила жизни человека в период ученичества
Главы III—V	Правила повседневной жизни в свете религиозно-нравственных и других предписаний. Рекомендации для вступающих в брак, форма бракосочетания
Глава VI	Религиозно-нравственные правила жизни отшельников
Глава VII	О божественном происхождении царской власти и правилах должностного управления государством
Глава VIII	О судопроизводстве, обязательствах, имущественных отношениях и уголовном праве
Глава IX	Положения о брачно-семейных отношениях, наследовании имущества и борьбе с воровством
Глава X	О потомстве от браков между представителями разных варн. Условия приобретения собственности
Главы XI—XII	О покаянии во искупление совершенных грехов. Описание посмертных воздаяний за дурные дела в земной жизни

Рис. 5. **Примерная структура Законов Ману**

Если в ранних источниках права в основном рассматривались деликты — преступления против личности (убийство, прелюбодеяние, оскорбление, воровство, нанесение ущерба, обиды личности), то в более поздних дхармашастрах все большее внимание стало уделяться договорным и имущественным отношениям, ответственности за их нарушение (вопросы неуплаты долга, заклада, границ земельных участков, раздела наследства и пр.). Законы свидетельствуют, с одной стороны, об имущественном расслоении в Древней Индии, а с другой — о довольно строгом сохранении общинных, кастовых, патриархальных, родовых связей. В общинном землевладении находились пастбища, ирригационные сооружения, дороги и пр. Нормы древнеиндийского права охраняли земледельческие права общин,

деревень, селений, которые имели почти неограниченное право распоряжения землей: продавать, сдавать в аренду, дарить, в частности — храмам.

Важное место в Законах Ману занимают нормы, касающиеся **права собственности**: указывается семь возможных способов его возникновения (наследование, получение в виде дара, находка, покупка, завоевание, ростовщичество, исполнение работы, получение милостыни). В Древней Индии был известен и такой способ приобретения права собственности, как давность владения. Приобретать вещь можно было только у собственника. Доказывать право собственности, ссылаясь на добросовестное владение, запрещалось. Если у добросовестного приобретателя обнаруживалась украденная вещь, то она возвращалась прежнему собственнику.

Среди основных видов собственности законы называют землю. Земельный фонд страны составляли земли царские, общинные и земли частных лиц. В Законах Ману говорится, что если несобственник поля засеет чужое поле своими семенами, то он не будет иметь права получать урожай. Лишь сам собственник земли распоряжался своей землей, которую он мог продать, подарить, заложить, сдать в аренду. Законы Ману охраняли и движимое имущество. Наиболее ценным из него считались рабы, скот.

В законах упоминаются споры о границах между общинами, об общинных колодцах, каналах. При их рассмотрении учитывалось мнение родственников и соседей. Они же имели право преимущественного приобретения земли. Таким образом, община, игравшая значительную роль в общественных отношениях, могла ограничить частное землевладение. Так, собственник не мог свободно продавать землю, ибо за родственниками или соседями сохранялось преимущественное право ее покупки, не мог забросить и не обрабатывать принадлежащий ему участок.

Законы свидетельствуют о верховных собственнических правах правителя на землю: он выступает как бы третьей стороной в поземельных отношениях.

Покушение на собственность было отнесено к наихудшему из пороков. В первую очередь закон охранял имущество царя и храмов. Хищение из царских складов, хищение имущества из храма, кража слонов, лошадей, колесниц правителя влекло за собой одно наказание — незамедлительную казнь.

Суровое наказание грозило тем, кто загрязнял водоемы, разрушал плотины. Так, если виновный не мог восстановить разрушенную плотину, он подлежал утоплению. Закон строго охранял границы земельных наделов: виновный в уничтожении межевого знака подвергался обезображивающему телесному наказанию. Незаконное присвоение земельного надела приравнивалось к краже драгоценностей. В законах воспроизводилась древнейшая формула приобретения земли: поле принадлежит тому, кто вырубил лес.

Законы Ману содержат строгое наставление царю по охране прав собственника: «Похищенное грабителями и ненайденное государь должен возместить из своего имущества».

Довольно тщательную разработку получили **обязательственные отношения**. В основном в Законах Ману урегулированы обязательства, вытекающие из договоров. Наиболее подробно описывается один из древнейших договоров — договор *займа*. Закон твердо устанавливает нерушимость и преемственность долговых обязательств. Если должник не мог уплатить долг в срок, он должен был его отработать. Кредитору фактически предоставлялись неограниченные возможности для получения задолженности (с помощью хитрости, принуждения, путем осады дома, захвата животных или сыновей должника, а также силы, «когда кредитор, схватив должника, приводит его в свой дом и держит, моря голодом и избивая его, до тех пор, пока тот не заплатит долга»). После уплаты долга с процентами должник становился свободным. В случае смерти должника долг мог перейти на его сына и других родственников.

Значительное внимание уделялось и договору *найма*. Условия заключения договора зависели от работодателей. Неисполнение договора влекло штраф и неуплату виновному жалованья. Если же причиной такого неисполнения была болезнь и, выздоровев, нанявшийся исполнял работу, он мог получить жалованье даже спустя долгое время.

Также в Законах Ману содержались нормы, регулирующие договор *купли-продажи*. Договор считался действительным, если совершался в присутствии свидетелей и в качестве продавца выступал собственник вещи. Закон устанавливал определенные требования к предмету договора, запрещая продавать товар плохого качества, недостаточный по весу. Расторгнуть договор купли-продажи

можно было в тот же день, на второй день — с уплатой неустойки.

Необходимо отмеить, что ряд ограничений на субъектов договора купли-продажи накладывали кастовые барьеры. Так, заниматься торговлей было недостойно представителей высших каст. Самопродажа и продажа родственников в рабство влекла за собой изгнание из касты.

Подробно рассматривались договоры хранения, товарищества, поручительства. В них предусматривалось освобождение от ответственности хранителя, если вверенное ему имущество было утеряно в результате стихийного бедствия, а также «вмешательства царя, бога или воров».

Законы формулируют и некоторые общие положения. Так, договор считался недействительным, если был заключен пьяным, безумным, ребенком, старым, рабом, неуполномоченным. Недействительной являлась сделка, совершенная с обманом, с принуждением.

Была ограничена дееспособность женщин, несамостоятельных членов больших неразделенных семей (сына, зависящего от отца, отца, зависящего от сына, брата, не имеющего семьи, и др.). Неправомерные сделки не только считались недействительными: их стороны также наказывались штрафом.

Строгие формальности ослаблялись, если сделки были связаны с царским поручением, с охраной государственной тайны или заключались лицами, ведущими бродячий образ жизни: охотниками, пастухами, артистами и пр., для которых совершение формальностей было затруднительным.

Законы Ману содержали и положения о **деликтных обязательствах**. В качестве основания для возникновения таких обязательств указывались порча имущества (потрава посевов скотом на огороженном участке, потеря пастухом животного), вред, причиненный движением повозки. При этом виновный должен был возместить пострадавшему причиненный ущерб и уплатить штраф царю.

Законы содержали подробные **нормы о семье и браке**. Семья находилась под властью ее главы. Муж мог купить жену и продать ее, хотя подобные сделки и осуждались, мог взять другую жену, принудить ее к сожительству с другим мужчиной. Женщины рассматривались как наследуемое имущество. В детстве женщине полагалось быть под властью отца, в молодости — мужа, а после смерти последнего — под властью сыновей.

В сфере семейных отношений наиболее отчетливо проявилось влияние социокультурных традиций, норм обычного права. Об этом свидетельствует указание на восемь форм брака, которые были распространены в Индии. Первые четыре, поощряемые брахманами, сводились в основном к выдаче отцом замуж дочери, «наделенной драгоценностями» (с определенным приданым). Такова, например, форма, носящая название «брахма», которая вместе с тремя последующими («дайва», «арша» и «праджапатья») противопоставляется браку «асура» (покупке невесты), признаваемому, но порицаемому, так же, как браки без согласия отца и матери, с похищением невесты и с насилием над ней[1]. Все эти формы сводились в результате к покупке невесты, будущей работницы в семье. Не случайно первые четыре формы супружества предписывались брахманам и кшатриям. Вайшиям и шудрам предписывался брачный союз с выкупом невесты. Брак с похищением невесты, заканчивающийся, видимо, тем же выкупом, входящий в прямое противоречие с другими его формами, был явным пережитком первобытного общества.

Главным назначением женщины считалось рождение и воспитание детей, прежде всего сыновей, на которых падала обязанность совершать поминальные обряды по умершим предкам. Потомство, как и скот, признавалось основным видом богатства. В силу этого законным отцом ребенка считался муж матери. Женщина в данном случае приравнивалась к рабыням, потомство которых принадлежало хозяину. Допускалась также, хотя и считалась грехом, продажа жены и детей. Продажа сыновей не влекла, как правило, обращения их в рабов. Подаренные и проданные в крайних обстоятельствах сыновья (видимо, в бездетные семьи) получали все права прямых родственников в новых семьях. Жена считалась не только собственностью мужа, она составляла как бы часть его самого. Не случайно даже проданная жена не освобождалась от мужа, а право на нее в представлении древнего индийца сохранялось и за умершим мужем. Традиционные установки, пережившие века, лежали и в основе запрещения повторных браков вдов и обычая самосожжения вдов на погребении своего мужа (сати).

---

[1] См.: История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 156.

В случае смерти бездетного мужа жена должна была по требованию его родственников родить сына от деверя или другого близкого человека, хотя эта архаичная норма обычного права также лишь допускалась, но не поощрялась. Не поощрялось и многоженство мужчин, хотя муж мог привести в дом другую жену, если первая не отличалась добродетелью, была привержена к пьянству, злобна или расточительна.

Обязанность жены — слушаться и уважать мужа. Законы Ману гласили: «Если жена не рожает детей, может быть взята другая жена на восьмом году, если рожает детей мертвыми — на десятом, если рожает только девочек — на одиннадцатом, но если говорит грубо — немедленно».

Вместе с тем отношение к женщине было двойственным. По ряду норм женщина отнюдь не являлась бесправной. Особо выделялось положение женщины-матери: в некоторых случаях она превозносилась выше, чем учитель (гуру) и отец. Она считалась хранительницей очага, воплощением богини земли. Мораль призывала почитать мать: ей нельзя было причинить вред, с ней нельзя было ссориться, под угрозой штрафа ее нельзя было покидать, оставлять в беспомощном состоянии.

Во многих источниках мужу рекомендовалось обращаться с женщиной нежно, заботиться о ней. Добропорядочный муж должен был ценить жену, доставлять ей радость, удовольствие. Такие советы отличались от других норм законов, в которых женщина была поставлена в явно приниженное положение.

Брак рассматривался как религиозная и нравственная обязанность людей, целью его считалось выполнение религиозного долга, продолжение рода и, наконец, сексуальное наслаждение.

Брачный возраст для мужчин наступал с 20 лет, для девушек — с 12 и даже с восьми. В идеальном браке возраст невесты должен был соответствовать трети возраста жениха. Выбор жениха и невесты зависел от воли родителей, учитывалось положение молодых в варнах и кастах. Мнение будущих супругов, их увлечение друг другом не всегда принималась во внимание.

Отец невесты нес большие расходы на приданое дочери, в результате которых бедняк на всю жизнь мог оставаться в долгах. Отсутствие приданого обрекало девушку на без-

брачие, что не раз приводило к трагедиям — самоубийствам[1].

Законы Ману признавали единобрачие. Брак считался нерасторжимым. Жене запрещалось покидать своего мужа, детей. Ей надлежало всегда быть веселой, искусной в домашних делах, экономной в расходах. Даже злой, распутный муж, лишенный добродетелей, должен был ею почитаться, как бог.

Мужу, как мы указывали выше, в некоторых случаях разрешалось привести в дом вторую жену. Жене разрешено было изменить мужу только в одном случае: если он отлучился в дальние края и не оставил ей средств к существованию, «ибо даже добродетельная жена, мучимая недостатком средств существования, может согрешить».

Вдова влачила жалкое существование. Ей предписывалось вести аскетическую жизнь: не есть мясо, питаться раз в день кореньями, плодами или цветами. Она до смерти должна была быть терпеливой, чистой, целомудренной, ей нельзя было произносить имени другого мужчины, кроме имени мужа. Вдове не разрешалось носить украшения, яркую одежду, пользоваться косметикой. Ее уделом оставались поминальные обряды и молитвы. Пытаясь избежать такой участи, вдовы часто совершали обряд сати.

Все имущество семьи считалось общим достоянием, но управлял им глава семьи. После смерти родителей имущество либо делилось между сыновьями, либо оставалось у старшего сына, становившегося опекуном оставшихся в доме младших братьев. Дочери устранялись от наследства, но братья должны были выделить им долю для приданого.

Законы Ману содержат множество статей о **преступлениях и наказаниях**. Это свидетельствует о наличии острых социальных конфликтов в древнеиндийском обществе: люди страдали от грабежей, насилия, беззакония, воровства и т.д. Законы Ману заполнены статьями о хищении, краже имущества, скота, ограблении, краже людей, убийствах, нанесении тяжких телесных повреждений, клевете, доносах, прелюбодеянии, проституции, мужеложстве, пьянстве

[1] Этот обычай древности сохранялся долгое время. В настоящее время он запрещен правительством Индии, но тем не менее случаи самоубийства девушек, не имеющих приданого, не прекращаются.

и др. Такой «ассортимент» предусмотренных законом преступлений свидетельствует о наличии огромного числа обездоленных людей, изгоев, лишенных средств к существованию.

В перечень **преступлений** входили государственные преступления, преступления против собственности и личности. Законы Ману предусматривали различные формы вины, рецидив, соучастие.

Тесная связь права с религией и моралью определила главную характерную черту древнеиндийского права, проявившуюся в отсутствии четкой дифференциации преступлений и грехов. В основу их разграничения положен не характер самого правонарушения, а наказание за него. В одном случае им становились штраф, телесное наказание, в другом необходимо было искупление.

Говорить о понятии преступления в древнеиндийском праве можно лишь условно, так как в тот период четких различий между частноправовым правонарушением и преступлением еще не проводилось. При рассмотрении конкретных преступлений Законы Ману исходят из неких общих понятий, принципов: из признания форм вины (умысла или неосторожности), необходимой обороны, рецидива, соучастия, обстоятельств, смягчающих и отягчающих наказание. Убийца освобождался от наказания, если убил, защищая себя, при охране жертвенных даров и при защите женщин и брахманов. При этом не имело значения, был ли убит гуру, ребенок, престарелый или даже брахман. Подстрекатели к грабежу наказывались двойным штрафом. Как смягчающее обстоятельство учитывались отсутствие умысла, состояние преступника, находившегося в опьянении, умопомрачении.

Обстоятельствами, отягчающими ответственность, признавались групповой характер преступления, рецидив и пр. С особой строгостью наказывались преступления, затрагивающие интересы царя и храма.

Выделялись и преступления, носящие характер святотатства, и должностные преступления: мздоимство служащих царя, их злоупотребления, поношение богов и святынь.

Большая группа норм посвящена насильственным преступлениям против личности. Среди них первое место занимает убийство, влекущее за собой казнь преступника. Самым тяжким преступлением считалось убийство брахмана.

Телесные повреждения рассматривались как оскорбление действием. Наказание штрафом в случае их нанесения варьировалось в зависимости от последствий: было ли избиение с кровью, без крови или «почти до смерти», была ли сломана рука или нога, выбиты зубы, отрезаны уши, нос, потерял ли потерпевший способность говорить, двигаться, принимать пищу. В последних случаях наряду со штрафом виновный должен был возместить расходы на лечение.

К оскорблению словом относились «поношение, посрамление и угроза», при этом учитывался прямой и тайный смысл оскорбительного слова.

Наказание зависело от тяжести преступления и социального положения преступника. При вынесении наказания учитывались личный статус преступника и потерпевшего, пол, возраст, варновая принадлежность, родственные связи сторон. Как правило, более высокий варновый статус преступника смягчал его ответственность: лица, принадлежавшие к высшим варнам, несли меньшую ответственность за правонарушения. Чаще всего она ограничивалась покаянием, штрафом. Тяжесть уголовной репрессии падала на шудр, людей из низших каст, обездоленных. Брахман за убийство нес лишь покаяние, в худшем случае в качестве наказания ему брили голову. За убийство шудры брахман платил штраф, равный стоимости лягушки, вороны, собаки.

За правонарушение человек нес наказание в этом мире и в других мирах. Он рисковал судьбой своих близких и последующих поколений. Одна из статей гласила: «Из-за неверности мужу жена в мире снискивает презрение, а после смерти оказывается в чреве шакала и мучается ужасными болезнями».

Прелюбодеяние было одним из первых известных великих грехов и тяжких преступлений. В Законах Ману нормы о прелюбодеянии располагались вслед за нормами, предусматривающими ответственность за убийство. «Людей, домогающихся чужих жен, царю следует изгонять, подвергать наказанию, внушающему трепет» — гласило правило. Все виновные в прелюбодеянии, в качестве которого рассматривались и тайные беседы с чужой женой, услужливость, заигрывания с ней, прикосновения к ее одежде и украшениям, подлежали смертной казни. Характерно, что занятия женой проституцией с согласия мужа не наказывались. Неверную

жену, «обнаглевшую вследствие знатности родственников», Законы Ману рекомендовали затравливать собаками, а ее сожителя сжигать на раскаленном железном ложе. Наказывался мужчина и за преступное сожительство со свободной женщиной, при этом учитывалось ее социальное положение. Если шудра сожительствовал с женщиной из высшей варны, он подлежал кастрации.

Значительное внимание уделено в Законах Ману имущественным преступлениям, таким, как кража и грабеж. Они рассматривались как явления одного порядка с преступлениями против личности, клеветой, прелюбодеянием, поскольку имущество в правосознании древнего индуса являлось как бы продолжением личности, было неразрывно связано с нею.

В Законах Ману проводятся четкие различия между грабежом, сопряженным с насильственными действиями, направленными на присвоение вещи, и кражей — тайным хищением, к которой приравнивалось отрицание получения чужой вещи на хранение. Наказание за эти преступления варьировалось в зависимости от стоимости похищенного и варновой принадлежности преступника.

Захват (грабеж) наиболее ценного имущества (крупного рогатого скота, людей, домов, золота) влек за собой крупный штраф. По Законам Ману похищение «родовитых людей, особенно женщин, так же как и лучших драгоценных камней», наказывалось смертной казнью, захват же коров — отсечением половины ноги преступника.

Царю предписывалось обуздывать беззаконие тремя мерами: заточением, заковыванием в цепи и различными видами телесных наказаний. В другом месте в перечень наказаний вошли замечание, выговор, штраф, телесное наказание, смертная казнь. Были предусмотрены и позорящие наказания: клеймение, обритие головы, изгнание из страны, касты[1].

В Законах Ману можно найти нормы, предписывающие применение простой (отрубание головы) и квалифицированной (сажание на кол, утопление и пр.) смертной казни. В ряде случаев квалифицированная смертная казнь могла быть заменена уплатой высшего штрафа, что ставило

[1] См.: История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 154—155.

в неравное положение бедных и богатых преступников. К брахманам смертная казнь не применялась, к ней приравнивалась своеобразная гражданская смерть, связанная с публичным оглашением, клеймением, изгнанием из касты и страны. Клеймение применялось и к представителям других варн, сопровождаясь телесными наказаниями и денежными штрафами. Осужденным на смертную казнь давалась трехдневная отсрочка, чтобы их родственники могли просить местные власти о помиловании и чтобы в случае отказа осужденный мог приготовиться к смерти, раздавая милостыню и соблюдая пост. Функции палачей выполняли чандалы.

Древнеиндийскому праву была известна и амнистия. В дни рождения раджи, во время полнолуния из тюрем выпускали детей, стариков, больных.

По многим составам преступлений предусматривались наказания, превращавшие осужденного в калеку. Объектом наказания считались язык, глаза, уши, нос, руки и ноги, чрево, туловище и даже органы деторождения. Законы Ману отразили оставшиеся пережитки старины, о чем свидетельствует сохранение принципа талиона, ордалий. К легким, щадящим наказаниям можно отнести замечание, покаяние, выговор.

Взгляд законодателя на наказуемые проступки и преступления соответствовал уровню состояния современной ему правовой мысли. Тюрьмы считалось целесообразным располагать «близ главной улицы, где все могут видеть страдающих и обезображенных преступников». Осужденные носили оковы. Тем самым достигалась цель общей профилактики преступности, основанной на принципе устрашения.

В Древней Индии существовали **две системы судов**: царские и внутриобщинные (кастовые). Суд не был отделен от администрации. Высшей судебной инстанцией был царский суд.

Судебное разбирательство производилось от имени царя. Ему как верховному судье принадлежало право ежегодно объявлять амнистии. Судьей в государстве был и раджа, рассматривавший дела вместе с брахманами и опытными советниками. Вместо себя царь мог поставить в качестве судьи своего главного сановника. Законы Ману советовали царю назначать на это место ученого брахмана, который должен был рассматривать дела вместе с тремя судьями.

Начиная с 10 деревень, во всех административных единицах должна была назначаться судебная коллегия из трех судейских чинов. Уголовные дела разбирали специальные судьи. Большинство дел рассматривали общинные кастовые суды.

В пограничных пунктах, небольших поселениях рассмотрением дел занимались три судебных чиновника. Мелкие дела в деревне рассматривали деревенские старшины. Известен и третейский суд.

Правосудие основывалось на четырех столпах: дхарма; судебное разбирательство; обычай; царский указ. Из них последнему отдавалось преимущество перед другими. Царь мог участвовать в суде только со своими советниками — брахманами.

Судебное дело начиналось с подачи искового заявления и дачи показаний в суде сначала истцом, затем ответчиком. В зависимости от характера дела каждая из сторон выставляла поручителей, гарантирующих исполнение решения суда (в основном по долговым обязательствам). Ответчик при этом не имел права выдвигать встречный иск (обвинение), за исключением случаев рассмотрения дела о ссорах, кражах, соглашениях торговцев. Рассмотрение прекращалось, если ответчик признавал свою вину, в противном случае ему предоставлялась отсрочка для ответа.

Публичная состязательность как необходимое условие ведения дел усиливалась правом истца и ответчика биться об заклад, который в размере определенной суммы выплачивался проигравшей стороной царю.

Сохранился ряд источников древнеиндийского права, содержащих некоторые характерные **правила судопроизводства** и одновременно религиозно-этической деятельности с элементами наставлений, касающихся тактики и техники судебного следствия. Указывалось на необходимость иметь в виду предмет иска, свидетелей, место, время и обстоятельства. Значительное внимание уделялось требованиям, предъявляемым к свидетельским показаниям. Действовал общий принцип: свидетель должен быть равным по социальному статусу той стороне в процессе, относительно которой он дает показания.

Только при отсутствии надлежащих свидетелей разрешалось принимать свидетельства ребенка, старика, ученика (в отношении учителя), родственника, раба и женщины. В этот перечень включали больных, лиц, исключенных

из каст, неприкасаемых. Лжесвидетельство считалось преступлением, наказываемым штрафом, равным десятикратной сумме иска, или изгнанием из страны.

Различия в процедурах ведения процессов по уголовным и гражданским делам не было. Существовало 18 поводов для начала судебного разбирательства споров и конфликтов: неуплата долга, продажа чужого, неотдача данного, неуплата жалованья, нарушение соглашения, отмена договора купли-продажи, спор хозяина с пастухом, спор о границе, клевета, оскорбление действием, насилие, прелюбодеяние, раздел наследства, игра в кости, битье об заклад и др.

Законы Ману предписывали судьям искать истину, справедливо определять предмет иска, тщательно оценивать показания свидетелей, учитывать конкретные обстоятельства дел. Средства, используемые при решении дела, перечислены в следующей последовательности: «очевидная истина, собственное признание, честное рассмотрение показаний обеих сторон, логика и клятва». Суд основывался на культе наказания. В Законах Ману было сказано: «И да весь мир подчиняется только посредством наказания, ибо трудно найти человека чистого, ведь только из страха наказания весь мир служит пользе».

Первоначально процесс носил обвинительно-состязательный характер. Его основной чертой был формализм. Так, истец при наличии ряда условий проигрывал дело: если он указывал на свидетеля, не бывшего при сделке, отрицал или изменял свои показания, разговаривал со свидетелями в ненадлежащем месте и т.д. Истец, заявивший о наличии у него свидетелей и не приведший их в суд, лишался права на иск. Свидетелей, как правило, должно было быть не менее трех. В случае выявления разногласий в показаниях свидетелей судье надлежало склоняться в сторону тех, которых больше. При равенстве в показаниях свидетелей судья должен был отдать предпочтение тем свидетелям, которые отличались хорошими качествами, при разногласии между свидетелями различных варн решающее значение имели показания брахманов.

Серьезная роль отводилась судейскому усмотрению. Судья должен был оценивать показания сторон и свидетелей по их голосу, цвету лица, движениям, взгляду, жестам. Ложным считалось показание свидетеля, с которым в течение семи дней после суда случилось несчастье (болезнь, пожар или смерть родственника).

Не допускались в качестве свидетелей родственники, лица, заинтересованные в иске, женщины, враги. Возбранялось взятие свидетельских показаний у лиц низшей касты против представителей высшей. Женщины должны были свидетельствовать о женщинах, члены касты о равных себе по статусу. Строго каралось лжесвидетельство.

Большое значение имели клятвы, которые были различны по своему словесному оформлению: брахман клялся своей правдивостью, иначе ему угрожал грех, распространяющийся на последующие поколения; кшатрии клялись сохранностью колесниц и оружия, вайшии — коровами, зерном и золотом, шудры — всеми тяжкими преступлениями. Если не было достаточных вещественных доказательств, то судье необходимо было следить за тем, как отвечают на вопросы обвиняемые — «по выражению лица, по движениям, по походке, жестам, речи» следовало улавливать их сокровенные мысли.

Широко применялись ордалии. Законными их видами были огонь, вода, весы (для женщин, детей и стариков, которых взвешивали по специальной процедуре до и после принесения клятвы). Понимание божьего суда сильно отличалось от истолкования аналогичного понятия в Законах Хаммурапи и было ближе к его истолкованию в христианской средневековой Европе. В Древней Индии в случае возникновения необходимости применения ордалий обвиняемого заставляли погрузиться в воду, взять огонь и прикоснуться к головам жены или сыновей в отдельности. Утверждалось, что тот, кого пылающий огонь не обжигает, которого вода не заставит подняться вверх, должен считаться «чистым в клятве».

Допрос мог производиться посредством пытки. Различались полные, отдельные и повторные пытки. Для женщин устанавливались половинная пытка или словесный допрос. Не подвергались пытке старики, дети, больные, умалишенные, беременные женщины, а также сознавшиеся в преступлении. Брахман полностью освобождался от пытки.

Активную роль начинает играть государство и в выявлении и задержании преступников: существовал аппарат чиновников, осуществлявших розыск и преследование преступников. Специальные люди осматривали перекрестки дорог, пустыри, леса, рощи, публичные дома, питейные заведения с целью задержания подозрительных лиц (имеющих раны, обнаруживающих беспокойство и т.д.).

Вопросы и задания для самоконтроля

1. В чем своеобразие общественного строя Древней Индии?
2. Как возник и изменялся варно-кастовый строй?
3. В чем отличие государственно-правовых институтов Древней Индии от государственно-правовых институтов рабовладельческих стран Древнего Востока?
4. Как управлялось древнеиндийское общество в период существования империи Маурьев?
5. Дайте характеристику древнеиндийским государственным органам.
6. Как осуществлялось местное управление?
7. Каково было территориальное устройство древнеиндийского государства?
8. Что представляли собой по форме Законы Ману?
9. Какова структура Законов Ману?
10. Охарактеризуйте древнеиндийское право собственности.
11. В чем своеобразие древнеиндийского семейного права?
12. Какие виды преступлений и наказаний нашли отражение в древнеиндийском праве?
13. Какие виды юридической ответственности предусмотрены в Законах Ману?
14. Какие поводы для обращения в суд предусмотрены Законами Ману?
15. Дайте характеристику судоустройства в Древней Индии.
16. Как осуществлялось судопроизводство в Древней Индии?

1.5. Древнекитайская цивилизация. Традиционное и рациональное в государственно-правовом устройстве

Государство хорошо управляется тогда, когда лестница в школе истоптана, а лестница в суде заросла травой.

Китайская пословица

Первые очаги цивилизации городского типа в Древнем Китае начали возникать во II тысячелетии до н.э. на обширной территории между реками Янцзы и Хуанхэ. Здесь издавна проживали земледельческие племена, которые постепенно расселились на равнинной части современного Китая. Древнекитайская земледельческая цивилиза-

ция развивалась на самостоятельной этнической основе, почти не соприкасаясь с другими народами. Она пережила многочисленные военные нашествия, однако ее цивилизационные компоненты — политико-территориальная замкнутость и закрытость, традиционное преобладание сельскохозяйственного сектора в экономике — остались неизменными.

История государственности Китая, или, как с давних времен назвали ее сами китайцы, Чжунго — Поднебесной империи, ведет свое начало со II тысячелетия до н.э. Можно выделить четыре периода в развитии страны, каждый из которых связан с правлением определенной династии: период Шан (Инь) (XVIII—XII вв. до н.э.), период Чжоу (XII—III вв. до н.э.), периоды Цинь и Хань (III в. до н.э. — III в. н.э.).

1.5.1. Особенности развития древнекитайского общества

> Не беспокойся о том, что у тебя нет высокого чина.
>
> Беспокойся о том, достоин ли ты того, чтобы иметь высокий чин.
>
> Не беспокойся о том, что тебя не знают.
>
> Беспокойся о том, достоин ли ты того, чтобы тебя знали.
>
> *Конфуций*

Процесс становления государственности в Древнем Китае имел свои особенности. Если верить китайской легенде, в XVII в. до н.э. некий Чэн Тан основал государство, которое получило название Шан (по названию господствовавшего на его территории племени).

Особенности развития древнекитайского общества определялись существованием в нем в течение многих столетий двух практически неизменных социальных институтов: во-первых, традиционной крестьянской общины, которая, с одной стороны, всячески поддерживала своих членов, а с другой — жестко контролировала их мысли и поступки, во-вторых, передельно развитой бюрократической иерархии, находившей свое выражение в системе сложных социальных рангов.

На верхней ступени социальной лестницы стояла привилегированная правящая родовая аристократия, состоявшая из верховного правителя, его родственников и приближенных, местных правителей с их родственниками и приближенными, а также из глав родовых и большесемейных (клановых) объединений. Следующую ступень занимала знать покоренных племен, многие представители которой в зависимости от близости к царю обладали титулами, которые давали им право на определенные привилегии. Основную часть населения составляли свободные общинники. К самому бесправному слою населения относились рабы, находившиеся на положении скота. Существовали две категории рабов: государственные и частные, причем роль частного рабовладения становилась все более значительной. Рабами становились военнопленные, проданные за долги, обращенные в рабство за совершение некоторых преступлений, полученные в качестве дани и др.

В связи с усложнением управленческих функций в чжоусском Китае формируется еще одно привилегированное сословие — чиновничество, существующее за счет ренты-налога, получаемой в форме «кормления» с определенных общин, территорий.

Несмотря на качественные изменения социально-экономической жизни, процесс образования классов в Древнем Китае шел медленно. Основная эксплуатируемая масса населения не была однородной ни с классовой, ни с сословной точек зрения. В нее входили работники, лишенные полностью или в значительной мере собственности на землю и на другие средства производства, арендаторы-издольщики из свободных безземельных и малоземельных крестьян, рабы, наемные работники.

Эксплуататорский социальный слой также был неоднороден. Он состоял из титулованной знати, ранжированного чиновничества и незнатных крупных землевладельцев и купцов.

Различия между вышеуказанными общественными слоями находили выражение и в праве. «Благородные» противопоставлялись законом и традицией как «подлым» (бесправным рабам, крепостным, оброчным невольникам), так и «простонародью» (свободному крестьянству, ремесленникам).

1.5.2. Государственный строй: последовательная смена династий

> Если руководить народом посредством добродетели и поддерживать порядок при помощи ритуала, народ познает стыд и исправится.
>
> *Конфуций*

Государственный строй первого древнекитайского государства с течением времени трансформировался в классическую восточную деспотию. Деспотические черты правления стали складываться еще в начальный период истории Китая, где изначально не существовало строгого порядка престолонаследия — наследовали братья, сыновья, племянники. В конце правления династии **Инь** престол стал передаваться старшему сыну. В это время сложился и ранжированный административный аппарат, в котором чиновники из поколения в поколение занимали одни и те же должности, передаваемые по наследству, хотя и с соизволения царя (вана).

В *раннечжоусском* Китае власть и личность вана стали окончательно сакрализованы. Ван по религиозным канонам объявлялся «сыном неба». Его называли «отцом и матерью» своих подданных. Он являлся первосвященником. Существовало представление о том, что если ван хорошо управляет страной, то природных катастроф не происходит и это знак того, что он является выразителем воли небес. Погребение царей сопровождалось жестокими ритуалами: вместе с ними хоронили заживо их приближенных, рабов.

Власть правителя считалась абсолютной. Ван располагал военной, законодательной и судебной властью. За невыполнение его приказа ослушника зачастую казнили вместе с семьей. Традиция требовала регулярных жертвоприношений путем заклания как животных, так и людей. Они проводились ежедневно — в память отца правителя, ежемесячно — в память его деда.

Центром управления в чжоусском Китае был двор вана. Дворцовая система управления замыкала на дворце всю деятельность по обслуживанию самого вана и по управлению государственными делами. Близко к вану стоял его управитель, который вместе с подчиненными ему чиновниками был глашатаем его воли в стенах дворца, ведал дворцовыми

ремесленниками, следил за храмами предков вана. Особое место при дворе занимали специальные доверенные, отвечавшие за персональное обслуживание вана, выполнявшие универсальную и особо доверительную работу по выполнению его административных и военных поручений. Ряд должностных лиц осуществлял функции контроля над государственной хозяйственной деятельностью. Леса, воды, пастбища, например, были объектом забот особых чиновников, подчиненных «надзирателю земель».

В состав близких советников вана входили командующий войском, главный жрец, великий гадатель. В штате вана состояли писцы: старшие, которые записывали речи монарха, и младшие, записывавшие его указы, решения по судебным делам.

Ван производил назначения на все высшие должности. Основными ведомствами были финансовое, военное и контрольное. Центральный **управленческий аппарат** состоял из министров, сборщиков налогов, цензоров, главных судей, военных начальников. Он выполнял три важные функции: заботу об орошении и ирригации, сбор налогов, ведение войн. Должностные лица подразделялись на высших гражданских чиновников, военных чиновников.

По сравнению с государственным аппаратом других древневосточных государств государственный аппарат отличался и многочисленностью, и большим объемом полномочий, что, в свою очередь, определяло социальную значимость, престиж чиновников.

Крупным реформатором Китая стал *Шан Ян* (390—338 гг. до н.э.). Будучи советником правителя, он ввел в практику систему, основанную на принципе «истинная добродетель ведет свое происхождение от наказания». Шан Ян выдвинул следующие принципы управления: 1) иметь много наказаний и мало наград; 2) жестко карать за мелкие преступления, так, чтобы «большим преступлениям было неоткуда взяться»; 3) разобщать людей, поощряя взаимные доносы и слежку.

Реформы Шан Яна коснулись многих сторон жизни. Старые титулы были уничтожены. Были узаконены свободная покупка и продажа земли, что нанесло решительный удар по общинному землевладению. Распад общины ускорился в связи с введением закона о принудительном дроблении больших семей. В целях централизации государства было проведено новое административное деление по территориальному признаку. Изменилась система взимания налогов:

был введен новый налог, исчислявшийся в зависимости от количества обрабатываемой земли.

Реформа Шан Яна затронула и армию, где было введено 18 степеней отличий. Степень присваивалась за голову убитого противника. В расчет принималась не знатность происхождения, а личная храбрость в бою.

Власть монарха в **циньско-ханьском** Китае также обожествлялась. Правитель царства Цинь объединил в границах Циньской империи обширные территории. Он выступал в качестве символа, олицетворения «связывающего единства» страны. Важное место в государственном аппарате занимали органы, которые были связаны с ритуалом и обрядами, призванными поддерживать миф о божественном происхождении «сына Неба». В руках китайского деспота сосредоточивалась полнота военной и законодательной власти. Он был высшим судьей, стоял во главе многоступенчатого военно-бюрократического аппарата, назначал всех высших чиновников центрального и местного аппаратов.

Власть правителя постепенно начала трансформироваться в императорскую. Он носил титул хуанди, позволявший ему претендовать на исключительный статус и небывалые ранее полномочия. Ближайшими его помощниками являлись: чэнсян — руководитель аппарата управления, танвей — командующий войском, тинвей — главный судья, главный жрец (см. рис. 6).

Одним из самых знаменитых правителей Китая был *Цинь Шихуанди* (первый император династии Цинь). Он централизовал управление государством, заставил местных владык поселиться в столице, а на роль местных правителей подобрал особо доверенных лиц.

Центральный аппарат империи включал в себя ряд ведомств: финансовое, военное, судебное, обрядов, сельского хозяйства, ведомство императорского двора, дворцовой стражи.

Со временем вместе с усложнением функций государственного аппарата стала больше разграничиваться деятельность отдельных ведомств, но это был длительный процесс, так и не завершившийся в древнюю эпоху. Так, финансовое ведомство осуществляло свои функции вместе с ведомством императорского двора, которое выполняло и некоторые функции организатора общественных работ. Особая роль отводилась военному ведомству, к ведению

которого относились комплектование армии, назначение военных чинов и пр.

Действовали цензорские органы, во главе которых стоял верховный цензор. Чиновники этого ведомства, доверенные лица и личные представители императора стояли на страже существующих порядков как в центре империи, так и на местах. Они были «глазами и ушами» императора в каждом округе, контролировали работу всех его должностных лиц, следили за их благонадежностью, расследовали по прямому поручению императора заговоры и другие государственные преступления.

В империи существовало особое ведомство обрядов, возглавляемое верховным жрецом. Унифицированный ритуал должен был служить социальному сплочению, воспитанию населения в духе признания незыблемости и святости существующих порядков. Характерно, что верховный жрец осуществлял надзор за созданной в 124 г. до н.э. императорской академией, готовящей высокопоставленных чиновников. Тем самым он выступал в своеобразной роли «министра образования».

Китай был единственной страной Древнего мира, где предпринимались попытки ослабить значение знати, в частности освободить государственный аппарат от ее влияния. Получила распространение практика, при которой назначение на государственную должность требовало определенных знаний. Кандидаты в чиновники во избежание протекционизма были обязаны сдавать конкурсные экзамены. В специальном помещении, в одиночку и под бдительным контролем экзаменующийся в течение двух-трех суток должен был без книг и пособий написать поэму из 60 слов, сочинение на историческую тему и трактат на «свободную» тему. Из победителей формировался чиновничий корпус.

Управленческая система основывалась на конфуцианских и даосских нормах, согласно которым правитель ни во что не должен был вмешиваться, предоставляя возможность всему идти своим чередом («Лучший правитель тот, о котором народ знает лишь то, что он существует...», «Когда правительство деятельно, народ становится несчастным»).

Прочность и стабильность власти зависели главным образом от личности правителя, который располагал штатом соглядатаев, доносчиков, шпионов разных профилей. По своим функциональным обязанностям они делились

на шпионов местных, внутренних, двойных. В государстве существовал и аппарат принуждения, включавший в себя полицию, тюрьмы.

В царстве Цинь было введено новое положение о рангах знатности: они стали присваиваться не в связи с аристократическим происхождением, а за заслуги перед правителем. В империи Хань была создана система 20 чиновничьих рангов, соответственно которым чиновники занимали должности и получали жалованье.

Лю Бан, основатель ханьской династии, доверил решение внутренних проблем государства блестящему администратору Сяо Хэ, разработку военной стратегии — выдающемуся стратегу Джан Ляну, а реализацию этой стратегии — полководцу Хань Синю, который не проиграл ни одного сражения. Лю Бан, таким образом, контролировал только трех человек, но через них управлял всей империей.

Армия играла огромную роль. Войны оказали непосредственное влияние на становление китайского государства. Так, основу военной силы чжоусцев составляли воины-полупрофессионалы, входившие в армейские группы и размещенные в военных поселениях и лагерях. Военным лагерям выделялись земельные угодья, составлявшие их хозяйственную базу. Источники сообщают о 14 армиях, находившихся в распоряжении вана. Должности командующих группой армий передавались по наследству.

Воинские повинности в империи Цинь существовали наряду со строительными и гужевыми. В армию брали мужчин от 23 до 56 лет, которые должны были пройти годичную подготовку, а затем нести гарнизонную службу в течение года и месяц в году служить в ополчении по месту жительства. На охрану государственных границ без указания сроков службы направлялись прежде всего провинившиеся чиновники, преступники, потерявшие свободу за долги заложники, бродячие торговцы и только в последнюю очередь свободные земледельцы[1].

Постепенно формировалась и постоянная армия, находившаяся на содержании государства. Она состояла из телохранителей императора, частей, охранявших столицу. На эти части возлагались и полицейские функции.

---

[1] История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 109.



Рис. 6. **Государственный строй Китая (221—207 вв. до н.э.)**

Для защиты государственных границ от набегов врагов Китая он начал строительство крепостных укреплений, получивших название Великой китайской стены[1].

Возникло административно-территориальное деление.

Циньско-ханьский Китай делился на округа, те в свою очередь делились на уезды, уезды — на волости, а волости — на общины — низшие административно-территориальные единицы. На местах действовала сложная система управле-

[1] При высоте 6—10 м ее длина впоследствии составила примерно 4 тыс. км. Ширина стены позволяла проехать по ней рядом пяти всадникам. В строительстве стены участвовало почти 2 млн человек. По грандиозности сооружения ей нет равных на Земле, хотя она и не вошла в число «семи чудес света».

ния, основанная на соподчинении гражданских и военных чинов, руководил которыми правитель территориальной единицы. В каждый уезд направлялся чиновник, ответственный перед правителем царства. Впоследствии это сыграло важную роль в укреплении власти центра на местах.

Община, несмотря на разрушение общинного землевладения, продолжала играть роль относительно обособленной единицы. Руководили ею староста и старейшины. Низший административный персонал, начиная с волостных старейшин, не входил в состав чиновничества. Его представители, как и другие общинники, выплачивали налоги и несли трудовые повинности, но пользовались большей властью. Система взаимной слежки, ответственности действовала на всех уровнях: от сельской общины, построенной на круговой поруке, до представителей высшего чиновничества.

В эпоху Цинь еще сохранялись остатки общинного самоуправления. В особых, чрезвычайных ситуациях созывались народные собрания. Общины имели советы старейшин, а торговцы и ремесленники — своих старост.

Народные выступления вынуждали правительства проводить реформы. Известность получили реформы Ван Мана. Захватив власть в результате государственного переворота в 9 г. н.э., Ван Ман провозгласил себя императором. Он попытался провести перераспределение земельного фонда. Вся земля была объявлена императорской собственностью. Была запрещена купля-продажа земли и рабов, но одновременно увеличилось количество государственных рабов. Рабы должны были заниматься сельским хозяйством, крестьяне переходили в разряд арендаторов и зависимых работников. Реформы способствовали установлению определенного равновесия между государственным и частным землевладением. Однако указанные запреты были сняты под давлением крупных собственников ровно через три года.

Было введено государственное регулирование рыночных цен и процентов по ссудам, проведена денежная реформа и введены новые налоги. Ван Ман стремился сосредоточить в руках государства все источники дохода и создать сильную бюрократическую империю, предотвратить кризис рабовладельческого общества.

Крупные землевладельцы саботировали проведение реформ, и правительство не смогло преодолеть это сопро-

тивление. Вскоре свободная продажа земли и рабов была восстановлена. Преодолеть кризис рабовладельческого государства все эти реформы не смогли. Они оказались нежизнеспособными, противоречили историческому развитию.

Крестьянское восстание «Красных бровей» 18 г. н.э. вынудило правителей Китая издать закон о запрещении убивать рабов без суда. Рабовладельческий строй был подорван.

Во второй половине II в. н.э. в Китае разразился политический кризис. В 184 г. мощное восстание «Желтых повязок» охватило страну. В 220 г. император был низложен. Китай как единое государство прекратил существование, он распался на три царства.

Вместе с тем основы социальных порядков и государственный механизм, созданные в Древнем Китае, став традиционными, фактически сохранились в императорском Китае вплоть до начала XX в.

1.5.3. Право. Противоборствующие учения: конфуцианство и легизм

> История права в Китае — это в значительной степени история его отсутствия или его ограничения.
>
> *Норбер Рулан, французский историк права*

Первые законы в Китае появились в государстве Шан, а в X в. до н.э. в Чжоу было разработано Уложение о наказаниях, которое представляло собой запись отдельных судебных решений и закрепляло прежде всего нормы обычного права.

Ссылки на исключительную древность китайских кодексов — дань традиции, конфуцианскому учению, что правитель «не создает право, а передает его, доверяя древним и любя их»[1]. Фактически же первые писаные китайские законы появились в VI—V вв. до н.э., что было связано с усилением социального расслоения китайского общества. В VI в. до н.э. появился свод законов под названием

[1] Согласно легенде, право появилось в XXIII в. до н.э. у варварских народов мяо, истребленных впоследствии богами.

Чжоули, который стал основой правового регулирования, заменив собой нормы обычного права.

Впоследствии, в период V—III вв. до н.э., началось развитие законодательной деятельности. Оно было связано в том числе с необходимостью использования закона в целях стабилизации политической обстановки в условиях непрекращающейся борьбы китайских княжеств между собой.

Одним из первых материальных свидетельств существования писаных законов в Древнем Китае стал найденный археологами бронзовый треножник с текстом «Обозрения законов», относящийся к VI в. до н.э., основой которого стало понятие «у син» — пяти видов наказаний за преступления: клеймения, отрезания носа, отрубания одной или обеих ног, кастрации и смертной казни, ставшей наиболее распространенным наказанием. Лишь на рубеже V—IV вв. до н.э. появился один из первых сводов законов «Книга законов царства Вэй», составленная Ли Фуем на основе правовых положений, принятых в отдельных княжествах и по традиции считавшихся законами предков. Он состоял из шести глав: законы о ворах, о разбойниках, о заключении в темницу, о поимке преступников, об орудиях казни и пытки[1].

Этот сборник положил начало последующей практике разработки сборников законов. В ханьском Китае в III—II вв. до н.э. проводилась огромная работа по описанию, переписке, комментированию и восстановлению древних законов. «Книга законов царства Вэй» в это время была дополнена рядом глав, в частности содержащих нормы, посвященные военному делу, государственному коневодству и финансам.

Появление писаных законов не могло изменить свойственный всему древнему праву Китая порядок, при котором непосредственному приказу вышестоящего лица, вплоть до правителя, или правилам нравственности отводилось главное место в регулировании жизнедеятельности китайского общества. Законы не вытеснили и широко распространенные во все времена на общинном уровне нормы обычного права, регулирующие многие стороны общественных отношений, в частности поземельных.

---

[1] См.: История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 165.

Большое влияние на развитие права оказали конфуцианство[1] и легизм[2]. Конфуций очень резко противопоставлял нормы морали, добродетели, с одной стороны, и нормы законодательства — с другой, явно предпочитая первые. Легисты, напротив, придавая большое значение правовым нормам, пытались распространить их действие на все случаи жизни. Легизм пронизан враждебностью к людям, к их личным качествам. Люди, по представлению легистов, — это глупые создания, которых всегда можно подчинить порядку. Примечательно, что легисты понимали под порядком полное безволие людей, их преданность власти. У легистов закон выступает как приказная форма, которую можно заполнить любым нужным содержанием.

Общей чертой этих двух древнекитайских учений была их политическая направленность, стремление организовать жизнь китайского общества на рациональных, справедливых началах, хотя и понимаемых по-разному. Это привело к острой борьбе между ними.

Обострение противоборства двух идеологий, давшего новый импульс становлению традиционных черт и институтов древнекитайского права, относится ко второй половине III в. до н.э., когда легизм в его крайней форме был признан официальной идеологией первой китайской империи Цинь. Легисты, придя к власти, претворяли в жизнь свои правовые воззрения путем безуспешных попыток насильственно вытравить из массового сознания конфуцианские догматы с помощью преследования их поборников и проповедников, уничтожения конфуцианских книг и пр. Согласно легенде, циньский император Цинь Шихуанди в 213 г. до н.э. приказал сжечь все конфуцианские книги, предав казни 400 ученых-конфуцианцев.

С утверждением династии Хань на последнем этапе формирования древнекитайского права — этапе фор-

---

[1] Говоря о конфуцианстве как определяющем элементе китайского государства и права, следует отметить, что конфуцианство лишь условно можно назвать религией. Это, скорее, этико-политическое учение, философская традиция, что объясняется не самой природой конфуцианства, а сложившимися в глубокой древности традиционными представлениями китайцев о власти с ее безусловной сакрализацией в лице правителя — «сына Неба».

[2] Легизм — философское течение, сторонники которого выступали за сильное бюрократическое государство, строгие, обязательные для всех законы, лежащие в основе государственного управления.

мальной победы конфуцианства — в результате слияния легизма и конфуцианства возникло новое учение — ортодоксальное ханьское конфуцианство, главным назначением которого стало оправдать и увековечить с позиций накопленных знаний существующие социально-экономические и политические порядки как разумные, отвечающие интересам сохранения и функционирования древнекитайского общества.

Ортодоксальное конфуцианство не отвергало закона, строгих наказаний, предполагая взаимодействие строгости и снисхождения. Из этого предположения вытекало, что мораль и право совпадали. Мораль задавала стереотип поведения, право с помощью наказаний запрещало от него уклоняться. Нормы господствующей конфуцианской морали должны были отныне насаждаться силой, под угрозой применения предусмотренного законом наказания[1].

Конец рабовладельческого периода в истории Китая был отмечен появлением многочисленных сборников права, которые содержали статьи о праве **собственности**, брачно-семейных отношениях, нормы уголовного права и процесса.

Право выделяло понятия владения и распоряжения. Земля считалась государственной, но владела ею община. Знать получала землю вместе с покоренным населением.

Перестала действовать возникшая в период правления династии Чжоу система так называемых «колодезных полей», когда каждая община имела девять полей, участков, квадратов. Восемь полей находились в частном пользовании крестьян. Девятое, в центре, обрабатывалось совместно всеми общинниками. Урожай с него шел вану.

Земля в Китае стала продаваться и покупаться, дробиться на мелкие участки или концентрироваться в крупные наделы, однако частный или коллективный владелец мог распоряжаться лишь правом владения ею, никогда не переходящим в полную частную собственность. Собственность сохранялась за всесильным государством, неизменно игравшим руководящую роль в хозяйственной жизни.

Несмотря на ранний переход основной массы общинной земли в частное владение, община еще в I в. до н.э. могла

---

[1] См.: История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 164.

вступать в договорные поземельные отношения как самостоятельная сторона, а присутствие представителя общины являлось непременным условием при совершении поземельных сделок. Наряду с куплей-продажей земли был распространен договор ее аренды.

Со временем положение крестьян ухудшилось, так как крупные собственники стали делить пожалованные им земли на участки и сдавать их в аренду на кабальных условиях. Стал постепенно вводиться денежный налог на единицу площади земли, который впоследствии стал взиматься с каждой семьи.

Древнекитайское право регламентировало различные **виды договоров**, в том числе мены, купли-продажи, дарения. Активно использовался договор аренды земли, как правило, на условиях испольщины[1], заклад земли. Широко были распространены договоры найма людей и займа, условия которых регулировались обычным правом. Договор займа оформлялся долговой распиской. Ему сопутствовали отсрочка платежа, внесение залога, выдача письменных обязательств. Появились ростовщичество, долговое рабство.

Одним из первых появился договор мены. Договор купли-продажи предписывалось заключать в письменной форме с обязательной уплатой пошлины.

Широкое распространение получил договор дарения (земли, рабов, колесниц, оружия и другого имущества).

Семейное право Древнего Китая базировалось на патриархальном семейном укладе. Семейные связи отличались прочностью и многочисленностью. Чтился культ предков. Мужчины имели в семье абсолютную власть. Во главе большой семьи как хозяйственной единицы стоял старший в семье мужчина, которому подчинялись все члены семьи: жены и наложницы, сыновья и внуки, их жены и дети, рабы и слуги.

Женщины были фактически бесправны: они полностью зависели от власти отца или мужа, не имели личного имущества, были ограничены в правах наследования.

Существовала взаимосвязь между окружающим миром и состоянием супружества. Так, бесплодие супружеской пары могло быть объяснено тем, что брачный союз был

---

[1] Испольщина — вид кабальной земельной аренды на условиях отдачи арендатором половины собранного урожая собственнику земли.

создан не в то время, когда в природе пробуждаются животворные соки[1].

Семейные связи стали ослабевать вместе с развитием частной собственности на землю. Этот процесс был ускорен благодаря политике легистов, которые санкционировали принудительный раздел больших семей. Однако большая семья с жесткими патриархальными порядками как социально-хозяйственная ячейка не исчезла и в последующие века.

Браки детей заключали их родители. Были закреплены своеобразные нижний и верхний пределы брачного возраста (для мужчин с 16 до 30, для женщин с 14 до 20 лет). В соблюдение этих возрастных пределов в древности было вовлечено и само государство, следившие за тем, чтобы они не нарушались. Так, составлялись списки лиц, достигших предельного брачного возраста, и согласно правилу мужчина, достигший 30 лет, должен был брать в жены женщину 20 лет.

Для заключения брака необходимо было соблюдение ряда условий. Брак заключался семьями жениха и невесты или самим женихом и скреплялся частным соглашением, нарушение которого влекло за собой не только определенные материальные потери, но и наказание старших в семье в уголовном порядке. Традиционное убеждение, что брак — это соглашение не только между живыми, но и умершими предками, крайне заинтересованными в приобретении жены и в ее плодовитости, находило выражение в соответствующем ритуале сватовства, включавшем в себя не только приношение даров от семьи жениха семье невесты, но и молебен в храме предков.

Если в период Шан допускались браки между родственниками, то впоследствии они были запрещены. Более того, утвердилось правило, что жених и невеста не должны носить одну и ту же фамилию, чтобы ненароком не смешались родственные семьи.

Запрещались межсословные браки, влекущие за собой уголовную ответственность, особенно браки свободных с рабами.

Одним из основополагающих принципов установленного социального порядка был принцип «один муж — одна

---

[1] См.: *Рулан Н.* Историческое введение в право : учеб. пособие для вузов. М. : Nota Bene, 2005. С. 42.

жена», но действовал он своеобразно, требуя лишь строгого соблюдения верности жены мужу. Муж мог иметь «второстепенных» жен и наложниц (особенно в случае бесплодия жены), число которых определялось в зависимости от социального положения мужчины.

В китайском традиционном праве в отличие от других восточных правовых систем развод не только разрешался, но и поощрялся или прямо предписывался под угрозой уголовного наказания в случае нарушения «супружеского долга», при этом мужу грозила каторга, если он требовал развод без оснований. Возможности женщины оставить своего мужа или протестовать против развода были незначительны. Согласно древнему правилу, жена должна была оставаться с мужем в «жизни земной и загробной», ей нельзя было выходить замуж второй раз.

Основы семейного права строились на конфуцианских представлениях о семье как о первичной социальной ячейке, функционирующей на основе естественных законов в общей системе социального порядка. Первейшей целью брака было обеспечение физического и духовного воспроизводства семьи, которое достигалось прежде всего рождением потомства мужского пола. Отсутствие потомства рассматривалось конфуцианцами как проявление сыновней непочтительности, наиболее тяжким из других видов непочтения к родителям.

В древности отец мог продавать детей, кроме старшего сына, пользовавшегося рядом преимуществ. Безнаказанность убийства отцом, матерью, дедом и бабкой по отцу сына, внука, невестки, явившегося следствием нанесения им побоев, сохранялась до XIX в.[1]

Право Древнего Китая выделяло среди большого числа правонарушений следующие **виды преступлений**: государственные (мятеж, заговор), религиозные (шаманство, выбрасывание золы на улицу), против личности (убийство, нанесение телесных повреждений), против собственности (кража, грабеж, убой чужого скота), воинские (неявка к установленному сроку на место сбора, непроявление воином мужества). Как преступления рассматривались отказ от уплаты налога, пьянство.

---

[1] См.: История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 171—172.

Понятие преступления связывалось с проявлением преступной воли человека. Правонарушитель рассматривался как «низкий человек». В древнекитайском праве проводилось разграничение между оконченным преступлением и покушением на преступление. Мера виновности и суровость наказания должны были соответствовать не столько характеру самого проступка, сколько характеру духовного состояния преступника, не столько тяжести преступного действия, сколько интенсивности преступной воли.

В ханьском Китае, согласно конфуцианскому принципу: «если воля добрая, человек не нарушает закон», стало складываться специфическое учение о форме вины, а при определении меры наказания начала учитываться преступная воля. В китайском праве стали выделять преступления, совершенные с умыслом и без такового, а также по ошибке. Так, за умышленную клевету следовало одно наказание, другое, более легкое, — за неподтвердившийся донос.

Китайское право определяло и содержание таких институтов, как соучастие и групповое преступление. Еще на рубеже нашей эры сложилась особая норма, согласно которой преступление признавалось групповым, если оно было совершено по предварительному сговору, в противном случае участники преступной группы отвечали каждый за отдельное преступление.

Содержание правовых положений о смягчающих и отягчающих вину обстоятельствах определялось наставлением Конфуция. Понятия невменяемости как обстоятельства, исключающего вину, традиционное китайское право не знало.

Уже чжоусское законодательство, как свидетельствуют источники, предусматривало ответственность за 3000 видов преступлений. Неизменно в этом списке особое место занимали преступления против государства, религиозные, против личности, собственности[1].

В IV—III вв. до н.э. в пособиях для чиновников содержались такие примеры правонарушений, как кража из храма, кража предметов культа, нанесение ранений, клевета, дезертирство из армии. В соответствии с канонами конфуцианской морали рано выделились и такие преступления,

[1] См.: Всеобщая история государства и права / под ред. К. И. Батыра. М., 1999. С. 59—60.

как непочтение к отцу, к старшим в семье. Еще в древности была введена ставшая традиционной ответственность вышестоящих и нижестоящих сослуживцев чиновника, совершившего ошибку или проступок по службе. В III в. до н.э. была введена и ответственность чиновников, знавших о вине своего коллеги и не донесших на него.

Окончательное утверждение традиционной системы наказаний в V—IV вв. до н.э. было связано с ее философским осмыслением на основе использования сакральной для древних китайцев цифры «пять». Шкала наказаний, нашедшая свое отражение в Уложении Му-вана, включала в себя **пять основных видов наказаний**. К ним относились мосин (клеймо тушью на лице) и исин (отрезание носа), применявшиеся за 1000 различного рода провинностей каждое, фэйсин (отрезание ног), назначавшееся за 500 провинностей, чужин (кастрация для мужчин и превращение в рабынь-затворниц женщин) — за 300 провинностей и данисин (отрубание головы) — за 200 провинностей[1].

От наказания можно было откупиться. Для избежания клеймения надо было уплатить вану 100 хуаней (примерно 2 кг меди), за ногу, нос — 200 хуаней, за оскорбление — 600, за смертную казнь — 1000. Такой откуп за наказание был в интересах богатых подданных.

Шкала наказания дополнялась и другими его видами: битьем толстыми или тонкими палками (от 100 до 500 ударов, причем 500 ударов толстыми палками было равносильно смертной казни), обращением в рабство, штрафом.

Выделялись особые наказания за укрывательство и недоносительство: виновного разрубали пополам. Жестокие и мучительные наказания соответствовали правовым понятиям всех древних народов. Китай не был исключением. Так, одно из подобных наказаний состояло в предании мучительной смерти: сначала осужденного татуировали, затем отрезали ему нос, левую и правую ноги, а после этого забивали палками до смерти. При этом истреблялись его родственники в трех поколениях (данное правило было отменено в начале II в. до н.э.).

Однако даже подобная жестокость не могла компенсировать неэффективность правовой системы. Суровые нака-

---

[1] История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 60.

зания множили число инвалидов, но не могли искоренить преступность.

Крайняя жестокость наказаний, особенно в период господства легистов в царстве Цинь, когда преступников варили в котле, вырывали у них ребра, сверлили головы, в определенной мере уравновешивалась возможностью применения символических уголовных санкций. Еще в царстве Шан, например, была известна особая система символических наказаний, когда отрезание ноги заменялось покраской тушью колена, смертная казнь — ношением холщевой рубахи и др. Общество тем самым пыталось перевоспитать преступника, выставляя его на всеобщее осуждение. При этом община отвечала за правонарушения своих членов, действовало правило круговой поруки. Дела по мелким проступкам рассматривали органы общины.

Длительное время в Китае существовала кровная месть, но в условиях обострения классовой борьбы система телесных наказаний и широкое применение смертной казни, осуществлявшейся непосредственно органами государственной власти, вытеснили этот обычай.

Традиционным институтом китайского права, против которого конфуцианцы вели безуспешную борьбу с легистами, был институт коллективной ответственности родственников преступника. Так, в глубокой древности истреблялся весь род преступника. В циньском Китае за государственные преступления казнили не только преступника, но и три поколения его родственников по линии отца, матери и жены. Казни таких преступников предшествовали другие наказания: сначала татуировка, а затем забивание палками. У тех преступников, кто клеветал, злословил, оскорблял, проклинал императора, предварительно отрезали языки.

Наказание, таким образом, преследовало сугубо цель устрашения. Некоторое смягчение наказания под влиянием конфуцианизации права выразилось во временной отмене наказания невиновных родственников преступника и в утверждении нормы о безнаказанности укрывательства лиц, совершивших преступление, их родственниками (детьми, женами, внуками). Наказание неизменно отражало сословно-классовое положение преступника и потерпевшего.

Суд не был отделен от администрации. Верховным судьей являлся император. Он мог лично разбирать судебные дела. На местах судебные функции осуществляли представители местной администрации, действовали суды окру-

гов, уездов, волостей, общин (см. рис. 6). В государственный аппарат входили также чиновники, обязанные разыскивать преступников и вести с ними борьбу, начальники тюрем (провинциальный судья был одновременно и начальником тюрем в округе) и лица, приводившие в исполнение судебные решения.

В циньской империи существовало специальное судебное ведомство, что свидетельствует о выделении судебных функций из общеадминистративных. Оно осуществляло контроль за применением уголовных законов. Все дела о наиболее тяжких преступлениях проходили через него, особенно дела, связанные с превышением власти чиновниками.

Судопроизводство в периоды Шан и Чжоу носило обвинительно-состязательный характер. Позднее этот вид процесса стал дополняться элементами розыскного процесса, который со временем утвердился безраздельно (первоначально розыскной процесс применялся лишь в случаях совершения преступлений рабами).

Действовал принцип презумпции виновности обвиняемого. Широко применялось вынесение судебных решений по аналогии.

Уездные чиновники вели следствие и приводили в исполнение приговор. Так, например, битье палками осуществлялось тут же, в суде. Расследование тяжких преступлений (мятежей, измены и пр.) передавалось в окружные управы.

Следствие начиналось по жалобе или по доносу. Последний поощрялся, и щедрость поощрения зависела от тяжести преступного деяния. Донос, особенно касающийся кражи и убийства, должен был быть точно определенным, неточность влекла за собой наказание. «Право» на донос зависело от социального положения лица и его места в системе кровнородственных связей, за исключением доноса о преступлении против государя и государства. К доносу обязывался обычно глава семейства, в противном случае его наказывали самого. Исключение составлял донос о преступлении против государя и государства.

Жестоко, на основе принципа «возврата обвинения», карался лжедонос. В этом случае доносителю грозило то же наказание, которое было бы применено к обвиняемому, если бы донос был правдив. Запрещались под угрозой

смертной казни доносы на родителей, деда, бабку и других близких родственников, кроме доноса об убийстве отца. Запрещались анонимные доносы: осужденные по такому доносу освобождались.

Выдавать своих людей, т.е. представлять в суд домочадцев и рабов должен был глава семьи, в противном случае он наказывался сам. Ему же предоставлялось право наказывать своих рабов, а по специальному разрешению властей — даже убивать их за провинности.

Важнейшим доказательством наряду с вещественными считалась клятва. В ходе расследования в случае, если преступник оказывался изобличенным, но отказывался признать вину либо если он менял свои показания в ходе дознания, прибегали к пыткам. Гарантией от злонамеренного применения пыток, битья палками было наказание следователя каторжными работами за смерть обвиняемого под пытками.

Использовались свидетельские показания, вещественные доказательства (например, найденные на месте преступления).

Существовала особая иерархия принципов осуществления правосудия: спор или конфликт должен был решаться на основе чувства человеколюбия, затем на основе требований ритуала (этикета), затем разума и только в самую последнюю очередь — на основе обращения к требованиям права. Преобладало представление, что использование права, обращение к судье для урегулирования конфликтов — это недостойный человека способ. Делался акцент на гармонии и необходимости организации жизни без споров и судов.

Поиски гармонии между правом и всеми элементами действительности привели к тому, что в 85 г. н.э. император Чан приказал судьям весной выносить решения лишь по самым серьезным правонарушениям, а рассмотрение остальных дел откладывать на более поздний срок и не принимать жалоб на чиновников, ибо в это время нельзя мешать возрождению жизни. Осень же ассоциировалась со смертью, правом, наказанием[1].

В целом действенность древнекитайской судебно-правовой системы оставляла желать лучшего, о чем свиде-

---

[1] См.: *Рулан Н.* Историческое введение в право. С. 42.

тельствуют многочисленные письменные источники китайского права. Так, в документах династии Хань отмечалось, что в самом начале периода правления династии имелись необходимые законы, но при этом «через сеть закона могла проскользнуть рыба, заглатывающая корабли».

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Каковы особенности развития древнекитайского общества?
2. Назовите основные периоды истории Древнего Китая.
3. Какими были формы правления и территориального устройства Древнего Китая?
4. Как был устроен государственный аппарат Древнего Китая?
5. Проанализируйте основные направления политики Шан Яна.
6. Дайте характеристику правления Цинь Шихуанди.
7. Какое значение для развития Древнего Китая имели реформы Ван Мана?
8. В чем специфика законодательной политики в Древнем Китае и в чем ее сходство с политикой других государств древности?
9. Проанализируйте Уложение о наказаниях Му-вана.
10. В чем своеобразие древнекитайского права и правосудия?

Глава 2
АНТИЧНЫЙ МИР

В результате освоения данной темы студент должен

***знать*:**

• природу, сущность, исторические закономерности возникновения государства и права у народов античного мира, стоявших у истоков европейской традиции государственности;

• формы правления, территориального устройства и государственного режима античных государств, процесс рождения афинской демократии;

• основные общественно-политические и государственно-правовые институты, основные элементы этих институтов (социальная структура, правовой статус жителей, органы государства, государственный аппарат) на примерах:

✓ Афинского государства как колыбели европейской цивилизации;

✓ Спарты как государства военной демократии;

✓ Рима как солидарного общества;

• понятийный аппарат, лексико-грамматический минимум по юриспруденции государств античного мира, их базовые нормативные правовые акты, своды законов (Драконта, Ликурга, Юстиниана и др.);

***уметь*:**

• использовать наряду с историко-правовыми социально-экономические и этические знания для понимания роли афинской демократии в развитии и процветании античного обществ, понимать своеобразие механизма государственно-правового регулирования, его структурные элементы;

• обобщать исторические факты и государственно-правовые явления для обоснования научных и собственных оценок;

• выделять своеобразие механизма государственно-правового регулирования, его структурные элементы, анализировать базовые нормативные правовые акты, их структуру, правовую и политическую специфику;

• сопоставлять отдельные события и факты в их исторической взаимосвязи, анализировать достижения и уроки, вклад того или иного античного государства в развитие мировой цивилизации;

***владеть*:**

• общими и специальными методами исследования античного опыта государственно-правовой жизни на конкретных примерах, навыками проведения конкретно-исторического и сравнительного анализа с учетом формационного и цивилизационного подходов;

• юридическими понятиями и терминологией периода Античности;

• навыками сбора и обработки историко-правовой информации;

• навыками использования историко-правового материала стран античного мира для своей профессиональной деятельности.

2.1. Характерные черты государственного строя и права античных государств

Новая ступень становления человеческой цивилизации связана с возникновением античного общества, которое сформировалось на юге Европы в бассейне Средиземного моря. Апогея в своем развитии античные государства достигли в середине I тысячелетия до н.э. — начале I тысячелетия н.э. Именно к этому времени относятся впечатляющие достижения греков и римлян в области государственного устройства и права.

История античного мира издавна привлекала особое внимание европейских ученых: из всех периодов древности она изучена лучше всего. Считается, что цивилизации Греции и Рима стояли у истоков европейских традиций государственности.

2.1.1. Форма античного государства

По организации жизни европейцы
догнали римлян только к концу XIX в.
Д. Ливерсайд, английский историк

Первые государства возникли в средиземноморском бассейне еще в III—II тысячелетиях до н.э. и развивались не без влияния восточных обществ. Впоследствии на азиатском побережье образовалось множество греческих поселений, что углубило связи двух цивилизаций. Это позволяло молодым государствам использовать уже накопленный государственно-правовой опыт, искать свои более рационалистические подходы к законотворчеству и к политике.

Завоевание греками Балканского полуострова обусловило появление целого ряда государств (Кносское, Микенское и др.). Эти страны имели общие с восточными государствами черты: монархическую форму правления, крупное государственно-храмовое владение, сохранение земельных общин.

Монархические традиции еще долго сказывались на последующем становлении государственности греков, для которой было характерно наличие общинного уклада, связанного с царским дворцом, выполнявшим верховные функции.

Процесс образования государств вследствие постоянных миграций населения шел волнообразно. Так, вторжение в XII в. до н.э. в Грецию с севера дорийских племен отбросило государство на несколько веков назад, затормозив его развитие.

Естественное становление государственности во многом определялось природно-географическими факторами: Греция представляла собой горную страну, малопригодную для земледелия, здесь не могла образоваться земельная община восточного типа. Естественные барьеры предопределили жизнь небольших и достаточно изолированных городов-государств — полисов. Полисная система была одной из самых значительных, практически уникальных форм государственности, характерных не только для Греции, но и для всего античного мира.

Условия для жизни на Апеннинском полуострове были более благоприятными, чем на Балканах. Здесь протекало несколько полноводных рек (крупнейшая из них — По, в древности — Пад), которые, как и на Востоке, способствовали развитию государственности. Здесь было немало зеленых долин, пригодных для ведения сельского хозяйства. Горы Апеннины были богаты полезными ископаемыми и строительным камнем.

Широкое развитие торговых отношений, морской торговли способствовало быстрому расцвету рыночного хозяйства и росту частной собственности. Усилившаяся социальная дифференциация стала основой острой политической борьбы, в результате которой переход от примитивной к высокоразвитой форме государственности проходил более стремительно и с более значимыми социальными последствиями, чем это имело место в других странах Древнего мира.

Значительную роль в жизни античного полиса играло море. Оно обеспечивало его связь с другими полисами и странами. Море и морская торговля связывали в единую полисную систему все города-государства, создавали единую общегреческую цивилизацию.

Демократический потенциал, присущий полисной системе, предусматривающей элементы непосредственной демократии (народные собрания и т.д.), не получил полного развития. Жители полисов, не имевшие политического опыта и черпавшие свои представления о власти из патриархально-религиозного прошлого, уступили бразды правления практически во всех античных полисах родовой и жреческой аристократии. Именно такой была государственная власть в архаический период, в ранний период патрицианской республики в Риме и т.д.

Дальнейший процесс демократизации политической жизни в античных городах-государствах сопровождался обострением борьбы между аристократией, державшей в своих руках власть и стремившейся законсервировать старые полисные порядки, и народом (демосом), все сильнее осознающим свое гражданское единство. Результатом этой борьбы стала серия законодательных реформ, подрывавших монополию аристократии на осуществление властной деятельности в государственных органах и создавших основу для развития демократических институтов.

Государства возникали в результате разделения общества на сословия, появления частной собственности. В силу особенностей рабовладельческого способа производства внеэкономическое принуждение подневольных слоев общества (рабов) стало главной задачей и основной целью государства и права.

Рассмотрим основные черты античной государственности.

1. В античном мире были впервые разработаны принципы **республиканской формы правления**. Рабовладельческие государства развивались здесь в форме аристократических (Рим, Спарта) и демократических (Афины, другие греческие полисы) республик. Античная государственность не имела аналогов в Древнем мире и долго не была превзойдена ни в христианской Европе, ни в остальном мире.

2. В античную эпоху цивилизация вышла за сравнительно узкие локальные рамки: впервые возникли **мировые империи**. Первое движение к ним на заре античной

цивилизации выразилось в нескольких волнах греческой колонизации. Жители греческих государств-полисов основали колонии практически по всему побережью Средиземного, Черного и частично Азовского и Ионического морей. Однако эти колонии не сформировали империю: каждая из них была независима от метрополии. Гораздо более прочным образованием стала Римская империя, которая в период своего расцвета охватывала почти всю Западную и Южную Европу, Переднюю (Западную) Азию, Черноморское побережье, Северную Африку.

3. Сложился строй общественно-политических отношений — **демократия**, в наибольшей мере отвечавшая требованиям самоуправления сообщества свободных людей. Конечно, это была демократия для избранных. Но, тем не менее, основные принципы демократического устройства, сформулированные в период расцвета греческой цивилизации, и поныне можно найти в программах демократических партий и движений во всех странах. В греческих полисах, а затем в Риме был отработан сложный механизм функционирования демократического государства.

4. В античный период родилась и была реализована на практике идея **разделения ветвей власти**, заключающаяся во взаимном сдерживании и противодействии различных ветвей власти. Идеи античных мыслителей были детально разработаны в эпоху Просвещения Д. Локком и особенно Ш. Монтескье.

5. Государственно-правовой опыт Афин и Рима содержит предупреждение об опасности **бюрократизма**, его великой силе и живучести. Безответственность, некомпетентность, безволие, самодовольство чиновников не раз в истории античных государств порождали катастрофы. Их последствия не могли предотвратить никакие радикальные реформы. За ошибки правителей, их непродуманные эксперименты народы платили страшную цену. Под угрозой гибели оказывалось существование самого государства (достаточно вспомнить закат Рима). В то же время, как показал опыт Афин и Рима, без лиц, сведущих в управлении, цивилизованное общество существовать не может, поскольку власть толпы — охлократия — порождает опасную разновидность деспотии.

6. Рим оказал гораздо большее, чем Афины, влияние на формирование взглядов мыслителей, ученых-историков, писавших о государстве. Их восхищение вызывала суще-

ствовавшая у римлян система **баланса и контроля власти**, препятствовавшая возникновению тирании, олигархии. Тем не менее нельзя забыть тот факт, что Римская республика все же разложилась, столкнулась с чередой бесконечных гражданских войн. Древние римляне, утратив контроль над выборными консулами, стали свидетелями становления режима личной власти, культа личности и вызванных этим трагических для народа последствий — произвола и беззакония.

7. Мыслители Античности подарили миру идеи **правового государства и гражданского общества**. Уже тогда власть понималась ими как ответственность правителей перед свободными гражданами. В то же время история государства и права Античности свидетельствует о том, что верховенство закона может легко обратиться в реакционную силу, если сам закон не отражает подлинной воли народа.

К VI—V вв. до н.э. на первый план среди множества древнегреческих полисов выдвинулись два наиболее крупных и сильных в военном отношении города-государства: Афины и Спарта. Под знаком антагонизма этих двух полисов развертывалась вся последующая история государственности Древней Греции. В Афинах, где сложилась гражданская община, связывающая ее членов при всем различии их имущественных и политических интересов в единое целое, античная демократия достигла своего расцвета, став огромной созидательной силой.

В противоположность Афинам Спарта вошла в историю как образец военно-аристократического государства, которое ради подавления огромной массы подневольного населения искусственно и безуспешно пыталось сохранить равенство среди самих спартиатов. Таким образом, соперничество Афин и Спарты вылилось в своеобразное соревнование двух разных гражданских и политических общин Греции.

К I в. до н.э. исчерпала себя система «город-государство» в Риме, когда стало очевидно, что республика-город не может справиться с возникающими проблемами и не в состоянии обеспечить внутреннее гражданское единство. В этих условиях сохранение республиканской системы, рассчитанной на управление городом-государством, фактически стало анахронизмом. На смену республике, превратившейся к I в. до н.э. в мировую державу, пришла империя.

Императоры, стремившиеся создать централизованную бюрократическую монархию, еще долго не могли упразднить республиканские институты.

Укрепление власти поздних римских императоров и принятие христианства подвели окончательную черту под республиканскими порядками. Что же касается самой поздней Римской империи, то она окончательно отказалась от традиций республиканской демократии и начала приобретать (особенно в восточной своей части) черты политического устройства средневековых государств.

2.1.2. Право Античности

Пусть погибнет мир, да свершится правосудие!

Древнеримская поговорка

Стабильность государства и его устоев связывалась в античном мире с наличием и соблюдением законов, с верховенством права.

Система афинского права оказала влияние на формирование и развитие права других полисов, особенно входивших в состав Афинского морского союза. Учения Демосфена, Аристотеля, Платона и других философов в значительной степени предопределили становление системы римского права, а тем самым и современной правовой культуры.

Обычаи и законы Афин и Рима содержали нормы, определяющие понятия справедливости, чести, достоинства граждан. Римские юристы придерживались мнения о том, что истинное народовластие зиждется на человеческой нравственности, соблюдении этических норм, в том числе на честности, порядочности, ответственности.

Право как один из факторов, скрепляющих гражданское общество в эпоху Античности, не сразу достигло зрелости и совершенства. На ранних этапах своего развития оно по уровню юридической техники и степени разработанности основных институтов имело определенное сходство с правовыми системами государств Востока. Формирование системы права в античных Греции и Риме проходило в рамках отдельных городов-государств, уровень развития демократических институтов которых находил свое отражение и в праве.

Утверждение полисной системы повлекло активизацию правотворческой деятельности и ее постепенное освобождение от религиозно-мифологической оболочки. На смену неписаным обычаям пришел закон, имеющий светский характер и выраженный обычно в письменной форме. Таким образом, право в античном мире стало авторитетным и обязательным регулятором полисной жизни, лишенным какой-либо мистической или религиозной силы.

Признание закона, а не обычая основной формой правотворчества (Греция) или же его утверждение в качестве одного из важнейших источников права (Рим) сопровождалось кодификацией правовых обычаев. Таковы древнейшая, согласно греческой традиции, кодификация права, проведенная Залевком в Локрах (Юг Апеннинского полуострова), и кодификация Харонда (Катана, Сицилия).

Предпосылки создания новой демократической процедуры принятия законов народным собранием были заложены в Афинах реформами Солона и Клисфена в VI в. до н.э. В Риме традиционные правовые обычаи подверглись обработке и были записаны в Законах XII таблиц. В этих законах также предусматривалось правило, согласно которому законом считалось решение народного собрания[1].

В греческих городах-государствах у граждан с детских лет воспитывалось уважение как к законам, так и к установленным в них порядкам.

Право в глазах граждан ассоциировалось с разумом и справедливостью.

Еще в большей степени культ права и почитание законов развились в римском обществе. Безусловное следование республиканским законам было для римлян не только обязанностью, но и делом чести. Впервые была создана правовая система с абстрактными нормами светского права.

Именно в римском обществе была выработана наиболее совершенная в условиях Древнего мира правовая система, имевшая целостный и всеобъемлющий характер. Римское право впервые в истории выступило в качестве системного, тщательно разработанного, собственно правового образования. Римское право строилось как рабовладельческое,

---

[1] См.: История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 182—183.

но вместе с тем являлось правом абстрактным и могло быть применено, например, к любым имущественным отношениям, что нашло свое отражение в последующие эпохи.

Римское право в том виде, в каком оно приобрело мировое значение (прежде всего как частное право, закрепляющее интересы индивида), является результатом экономических отношений того времени.

На ранних этапах истории Римского государства, когда в обществе сохранялись многие элементы патриархального быта, а товарно-денежные отношения еще не получили развития, римское право отличалось традиционализмом, формализмом и обрядностью, тормозившими экономический оборот. Постепенный процесс превращения Рима из полиса в империю повлек за собой не только рост рабства, но и товарного производства, а в конечном счете создание самых сложных за всю историю Древнего мира социально-экономических отношений, требовавших адекватной правовой регламентации.

Создавалось новое и совершенное в технико-юридическом отношении право, способное урегулировать потребности развитого гражданского общества. Именно в таком виде римское право стало универсальной правовой системой, применимой в разных исторических условиях.

Вместе с римским правом в историю цивилизации вошла и римская юриспруденция, на основе которой зародилась юридическая профессия. С нее же берет начало и специальное правовое образование.

В античный период суд был признан в качестве самостоятельного государственного органа. Именно в это время были разработаны основные принципы судебной деятельности, которые и по сей день лежат в основе правосудия (нельзя быть судьей в собственном деле; один свидетель — не свидетель, состязательность сторон; отказ в правосудии недопустим; право на пересмотр дел независимым судом). Особенно явно тенденции изменения судоустройства и судопроизводства прослеживались в зависимости от порядка сбора, оформления и оценки доказательств.

Многие принципы античного права и судопроизводства впоследствии стали частью как континентальной, так и англосаксонской системы права. Афинские и римские правовые термины вошли в названия многих государственных институтов, в понятия гражданского, уголовного и международного права. Рецепция римского права как

связующее звено правового развития Древнего мира, Средневековья и Нового времени неизменно привлекает и еще долгое время будет привлекать внимание тех, кто интересуется правом и его историей.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Какие преимущества, с точки зрения историков, давало древним жителям полуостровное расположение государств?
2. Каковы основные черты античной государственности?
3. В чем заключалось главное отличие восточной общины от древнегреческой?
4. Чем демократия отличается от олигархии? Почему греческую демократию называют демократией не для всех?
5. Какие факторы, по вашему мнению, сыграли решающую роль в упадке государств Греции и Рима?
6. Каковы характерные черты правовых систем античного мира?
7. Какие черты античного права были заимствованы европейскими правовыми системами?
8. Назовите основные принципы судебной деятельности в Афинах и Риме.

2.2. Древнегреческая государственность: Афины, Спарта

Древняя Греция (на греческом — Эллада) была горной страной, расположенной на Балканском полуострове. Первые государственные образования на этой территории появились во II тысячелетии до н.э. Греция занимала обширную территорию: юг Балканского полуострова, острова Эгейского моря, западную береговую полосу Малой Азии. Греческие колонии находились и на побережье Черного и Средиземного морей.

Территорию Аттики (область Греции, где впоследствии возникло Афинское государство) в конце II тысячелетия до н.э. населяло четыре племени. Переход к производящей экономике с индивидуализацией труда привел к разделу общинной земли на участки с наследственным семейным владением, к развитию имущественной дифференциации и постепенному выделению родовой верхушки и обнищанию массы свободных общинников, многие из которых превращались в батраков или за долги попадали в рабство.

Эти процессы ускорялись благодаря развитию ремесла и торговли, чему благоприятствовало приморское положение Афин. Богатые семьи стали и первыми собственниками рабов, в которых обращали военнопленных. К началу I тысячелетия до н.э. рабовладение было распространенным явлением, хотя эксплуатация рабского труда еще не стала основой общественного производства. Рабы были заняты главным образом в домашнем хозяйстве, реже на полевых работах, занимались ремеслом. Наряду с ними трудились и их хозяева, хотя рабы выполняли наиболее тяжелые работы. Только со временем рабский труд начал преобладать, а рабовладельцы, прежде всего крупные, перестали участвовать в производительном труде. Родоплеменная организация власти начала стремиться к обеспечению интересов не только ее членов, но и богатеющей верхушки свободных граждан[1].

Географические условия, требовавшие приспособления способов ведения хозяйства к условиям окружающей природной среды, развитие обмена и связанная с ним интенсификация межплеменных контактов и, как следствие, ослабление кровнородственных связей и ассимиляция родов и племен, необходимость урегулирования и устранения возникающих конфликтов, вышедших за племенные рамки, стали предпосылками для объединения племен региона под единой властью.

Формирование общественного и государственного строя Греции проходило в рамках античного полиса (города-государства) — феномена Древнего мира. Полисная система складывалась постепенно, в течение многих столетий, которые можно подразделить на три периода: гомеровский (XI—IX вв. до н.э.) характеризовавшийся господством родоплеменных отношений; архаический (VIII—VI вв. до н.э.), в рамках которого происходило создание классового общества и государства, и классический (V—IV вв. до н.э.), ознаменовавшийся расцветом древнегреческого рабовладельческого общества, полисного строя.

В *гомеровской Греции* население было объединено в сельские общины, располагавшиеся на небольших территориях и почти изолированные от соседских общин.

---

[1] См.: История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 185.

Центром общины было поселение. Основную массу ее жителей составляли земледельцы, скотоводы, ремесленники и торговцы. Земля являлась родовой собственностью и предоставлялась общинникам в пользование на условиях ее периодического перераспределения. Однако из-за уже складывавшегося в то время социального неравенства земля распределялась неравномерно.

В этот период государство еще не было образовано, управление обществом осуществлялось в форме военной демократии. Постоянно действующим органом власти являлся совет старейшин (буле) — совет наиболее видных представителей родовой знати. Значительную роль играли народные собрания, которые возглавлял родоплеменной вождь (базилевс).

Таким образом, в период возникновения государства греки использовали три древнейших института государственности, имевших общее для многих стран Древнего мира происхождение и типичных для родового общества: царя, совет старейшин и народное собрание. Царь олицетворял собой высшую военную власть и выступал в качестве полководца, был верховным судьей и жрецом. Совет старейшин состоял из вождей родовых обществ, а народное собрание формировалось из мужчин, способных держать в руках оружие. По мере дальнейшего развития этих институтов они постепенно становились доминирующей силой в политической жизни общества.

На рубеже IX—VIII вв. до н.э. в развитии Древней Греции произошли глубокие изменения: родовой строй начал преобразовываться в рабовладельческий. Шел процесс развития частной собственности, социального расслоения. Общинная организация, сохранявшая кровнородственные связи между своими членами, перестала отвечать потребностям времени. Произошло слияние ранее обособленных мелких общин. Древние формы объединения родов — филы и фратрии — уступили место новым, основанным на имущественных и территориальных признаках.

На базе общин возникли новые социально-политические организмы, получившие название полисов (городов-государств). Образование рабовладельческого общества и государства в форме полисного строя составило содержание исторического развития Древней Греции в *архаический период*.

Для того чтобы обеспечить городу-государству возможность эффективного функционирования в качестве самостоятельной политической общины, необходимо было создать достаточно цельную во всех отношениях структуру. В *классический период* греки проявили в этом отношении большую изобретательность как в области теоретических философских размышлений о наилучших формах государственного правления, так и в практических экспериментах. Достаточно вспомнить имена Аристотеля и Платона.

2.2.1. Древняя Эллада — колыбель европейской цивилизации

Сложившиеся в Древней Греции понятия на базе слова «...kratos» — проявления власти — (аристократия, демократия, геронтократия и др.) к нашему времени образовали обширную семью слов и понятий (более 80), рисующих властные явления.

В. Ф. Халипов,
российский ученый-политолог

Образование древнегреческого государства легенда связывает с именем греческого героя Тезея. Среди мероприятий, проведенных Тезеем и повлекших образование государства, было объединение трех племен с центром в Афинах, где был создан руководящий орган — совет, осуществлявший общее руководство в государстве.

Произошло оформление обособленных социальных групп. Родовая знать создала особую группу эвпатридов, которым было предоставлено исключительное право на замещение государственных должностей. Большую часть населения составляли геоморы (земледельцы) и демиурги (ремесленники).

Процесс образования государства был длительным. Постепенно власть базилевса ограничивалась. Его функции перешли к новым выборным из эвпатридов должностным лицам — *архонтам*. Поначалу должность архонта была пожизненной, а затем ее ограничили десятилетним сроком. С VII в. до н.э. избирали девять архонтов сроком на один год. Они исполняли военные, жреческие, судебные функции, а со временем приняли на себя все руководство страной.

Тогда же возник еще один новый орган — *ареопаг* (высший государственный совет), заменивший собой совет старейшин. Ареопаг был хранителем традиций, высшим судебным и контролирующим органом.

Все эти нововведения и изменения в управлении ознаменовали создание государства. Произошли радикальные преобразования. Некоторые из них были связаны с *реформами Солона и Клисфена*, целью которых было примирение враждующих групп свободного населения.

Самой крупной реформой Солона (640—560 гг. до н.э.) стала сисахфия («сбрасывание бремени»). Она освободила многих должников в Афинах, запретила личную кабалу, продажу несостоятельных должников за долги в рабство. Должники, проданные в рабство за пределы государства, должны были быть выкуплены за общественный счет и возвращены на родину. Было ограничено землевладение, установлен максимальный размер земельных наделов. Была провозглашена свобода завещаний, что способствовало развитию частной собственности на землю.

Цензовая реформа Солона разделила всех граждан независимо от их происхождения по имущественному положению на четыре разряда. Реформа законодательно закрепила уже сложившееся к тому времени разделение общества. Самые богатые граждане были отнесены к первому разряду, менее богатые — ко второму и т.д. Каждый разряд имел определенные политические права: общественные должности могли занимать только граждане, принадлежащие к первым трем разрядам, а должность архонта (и, следовательно, члена ареопага) — только представители первого разряда. Бедняки, входившие в низший, четвертый разряд, этого права по-прежнему были лишены. Но они могли участвовать в народном собрании, роль которого усиливалась: собрание стало разрабатывать законы, избирать должностных лиц и принимать от них отчеты.

Солон сохранил деление афинского общества на четыре племени и создал на базе этого деления новый государственный орган — совет четырехсот (по сто человек от каждого племени). Он руководил подготовкой дел для обсуждения на народном собрании, разбирал текущие управленческие вопросы. Свою деятельность продолжали и народное собрание, и ареопаг.

Серьезное значение придавалось поддержанию общественной морали и спокойствия. Запрещалось плохо гово-

рить об умерших, порочить живых (это рассматривалось как оскорбление личной чести и наказывалось штрафами в пользу как семьи потерпевшего, так и казны). Вводились ограничения на расточительство, осуждались нескромность (например, излишне эмоциональное причитание женщин на похоронах), прелюбодеяние, рассматривавшееся как преступление (мужу дозволялось убить застигнутого врасплох любовника жены), изнасилование женщин, которое рассматривалось как покушение на общественную мораль.

Реформы стали важным этапом формирования политической организации в Афинах, но их компромиссный характер помешал разрешению острых противоречий. Реформы вызвали недовольство аристократии и не удовлетворили полностью народ. Социальные разногласия переросли в борьбу, которая привела через некоторое время к установлению тирании[1] Писистрата (560—527 гг. до н.э.), а затем его сыновей. Существовавшие органы управления продолжали функционировать, но теперь уже под контролем захватившего власть тирана. Режим тирании просуществовал недолго.

Крупнейшим реформатором был Клисфен (596—565 гг. до н.э.). Он предложил новое административное деление, в основу которого был положен территориальный принцип. Вся Аттика делилась на три территориальных округа: город Афины с пригородами, внутреннюю центральную полосу и береговую полосу. Каждый округ состоял из 10 равных частей — триттий. Три триттии, по одной из каждого округа, объединялись в филу. Создание новых фил устранило всякое значение родоплеменного деления для государственной организации и предопределило замену совета четырехсот советом пятисот (по 50 человек от каждой филы).

Был введен остракизм («суд черепков»). Ежегодно созывалось народное собрание, определявшее голосованием, нет ли среди сограждан таких лиц, которые являются опасными для государства. Если такие лица выявлялись, собрание созывалось вторично и каждый его участник принимал участие в тайном голосовании: писал на остраконе (глиняном черепке) имя того, кто, по его мнению, был опасен. Признанный опасным подвергался изгнанию сроком на 10 лет без конфискации имущества. В дальнейшем

---

[1] Тираном в Афинах считался незаконный правитель, не обязательно устанавливающий жестокий режим.

остракизм нашел широкое применение в политической борьбе.

Реформы Клисфена способствовали складыванию рабовладельческого государства в форме демократической республики.

V в. до н.э. стал временем расцвета афинской демократии. В истории Греции этот период получил, как говорилось выше, название классического. В государственном строе произошли существенные изменения, связанные с именем *Перикла* (460—429 гг. до н.э.). Так, более четкой стала система разделения ветвей власти: законодательная принадлежала народному собранию, исполнительная — совету пятисот, судебная — гелиэе — высшему судебному органу. Главными должностными лицами в Афинах были стратеги и архонты. В системе государственных органов сохранялся ареопаг (см. рис. 7).

Главным государственным органом являлось *народное собрание* (экклексия). Оно обладало широчайшими полномочиями, которые охватывали все стороны жизни Афин. На собрании принимались законы, решались вопросы войны и мира, избирались должностные лица, заслушивались их отчеты, обсуждался и утверждался государственный бюджет. Специальные собрания посвящались рассмотрению просьб граждан и решению вопроса об изгнании отдельных лиц в порядке остракизма за пределы государства.

Общее собрание собиралось четыре раза в месяц, вызывало живой интерес у граждан и проходило очень бурно. В его работе могли участвовать только полноправные афинские граждане, достигшие 20-летнего возраста, независимо от их имущественного положения и рода занятий. Женщины и метеки[1] в народное собрание не допускались. Как правило, редко участвовали в его деятельности крестьяне, занятые в своих хозяйствах, хотя начиная с IV в. до н.э. за посещение собрания полагалось вознаграждение. Для решения даже самых важных вопросов требовалось

---

[1] Метеки (от греч. «переселенцы») — в Древней Греции — класс неполноправных жителей Аттики. Метеками называли иностранцев, поселившихся в Аттике на продолжительное время или навсегда. Каждый иностранец по истечении определенного срока был обязан войти в число метеков. Кроме того, в класс метеков включались и отпущенные на волю рабы. Метеки были лишены политических и некоторых экономических прав, в том числе права гражданства, права приобретать недвижимость, права заключать браки с афинскими гражданами.

присутствие всего 6000 человек, примерно 1/5 всех полноправных афинян.

Выступать в народном собрании и вносить проекты новых законов формально мог каждый участник. На практике же с речами выступали главным образом профессиональные ораторы — демагоги, защищавшие интересы отдельных групп свободных граждан. Законопроекты предварительно вывешивались для всеобщего обозрения. Голосование по законопроекту производилось поднятием руки.

Важным средством, использовавшимся в целях обеспечения стабильности законодательства, было право любого участника собрания, сославшись на незаконность предложенного законопроекта, потребовать снятия его с обсуждения или голосования под угрозой привлечения автора к суду. Кроме того, председатель народного собрания мог не ставить на голосование те предложения, которые, с его точки зрения, являлись незаконными.

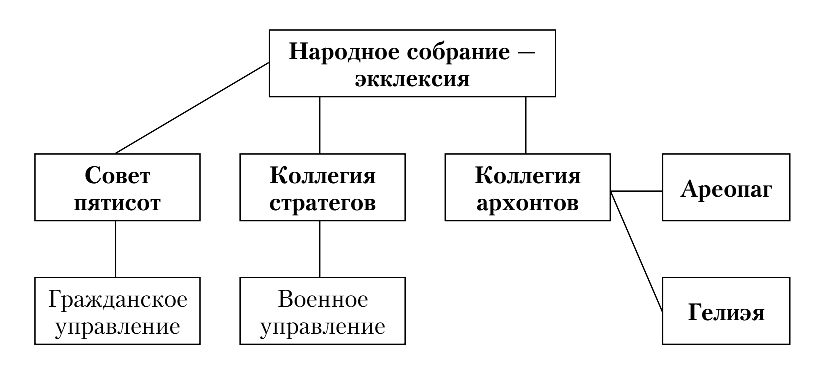


Рис. 7. **Государственный строй Афин V–IV вв. до н.э.**

В промежутках между собраниями действовал *совет пятисот* (булэ). Он не подменял народного собрания, а был его рабочим органом. Совет избирался путем проведения жеребьевки между полноправными гражданам, достигшими 30-летнего возраста (от каждой из 10 фил в совет входило по 50 человек). При сравнительно небольшом числе свободных граждан Афин (несколько десятков тысяч) существовала вероятность, что в течение своей жизни членом совета мог стать каждый афинянин. Отличительным признаком членов

совета были миртовые венки. На общих собраниях и в театре им отводились почетные места; на время исполнения своих обязанностей они освобождались от военной службы.

Компетенция совета была достаточно обширной: совет подготавливал и обсуждал все вопросы, которые выносились на народное собрание (что позволяло совету направлять деятельность последнего), следил за исполнением постановлений народного собрания, контролировал деятельность всех должностных лиц, заслушивал их отчеты, осуществлял дипломатические сношения с другими государствами, управлял финансами, регулировал торговлю.

Для ведения текущих дел совет был разделен на 10 комиссий. Комиссии по очереди выполняли обязанности совета, ежедневно избирая нового председателя совета путем жеребьевки. Впоследствии этот порядок был изменен: председатель стал избираться перед каждым заседанием. Действовал *высший судебный орган — гелиэя*. Гелиэю составляли 6 тыс. человек (по 600 представителей от каждой филы), ежегодно избиравшихся по жребию из числа полноправных граждан не моложе 30 лет. Гелиэя разбирала как наиболее важные частные дела афинских граждан, так и государственные дела. Помимо судебных функций гелиэя выполняла функции в области законодательства.

Гелиэя была судом первой инстанции по делам о государственных преступлениях и о злоупотреблениях должностных лиц и апелляционной инстанцией по делам, рассмотренным другими судами. Она также осуществляла некоторые контрольные функции и обладала важным правом отвергать законопроекты, принятые народным собранием.

Серьезную роль в управлении Афинским государством играли должностные лица (архонты, стратеги).

Основные принципы замещения должностей — выборность, срочность, возмездность, подотчетность. Выборы должностных лиц проводились ежегодно посредством открытого голосования в народном собрании или путем жеребьевки. Перед вступлением в должность все избранные лица подвергались особой проверке, во время которой выяснялись их право на занятие должности, политическая благонадежность и необходимые личные качества. Нельзя было занимать должность дважды (кроме военных) или две должности. После истечения срока их полномочий должностные лица представляли отчеты о своей деятельности

совету пятисот и гелиэе. В период расцвета Афинского государства подавляющее большинство должностей было коллегиальным.

Афинская **армия** формировалась на основе всеобщего ополчения свободных граждан в возрасте от 18 до 50 лет. Подлежащие мобилизации возрастные категории определялись народным собранием. Во время войны каждая фила должна была выдвинуть отряд тяжеловооруженных воинов, отряд легковооруженных и определенное число всадников. В мирное время все афинские граждане от 18 до 20 лет обязаны были пройти военное обучение.

К IV в. до н.э. в армии и на флоте появились наемники. Полицейские функции осуществляли рабы. Считалось, что свободный афинянин не может выполнять полицейские функции, так как это неправомерно по отношению к его согражданам.

Система афинской демократии представляла собой продуманную структуру государственного устройства. При этом важно отметить два обстоятельства. Во-первых, афинская демократия принципиально отличалась от современных демократий тем, что в Афинах граждане принимали государственные решения непосредственно, т.е. действовала «прямая» демократия, тогда как в современных странах действует в основном «представительная» демократия, когда решения принимают «избранники народа». Во-вторых, надо понимать, что идеализировать афинскую демократию не стоит: граждане Афин составляли менее 1/5 населения, остальные — женщины, некоренные афиняне, рабы — не имели прав. Пороки афинской демократии многократно отмечались жителями античного мира.

Причиной гибели афинской государственности является внутренняя слабость самого полисного устройства государства. Это устройство, связанное с заранее заданными территориальными и политическими параметрами, не имело простора для политического маневра и для дальнейшей поступательной эволюции.

Формальное равноправие афинских граждан сочеталось с их имущественным неравенством. Наряду с процветанием небольшой группы крупных землевладельцев и торгово-ремесленных богачей значительно ухудшилось положение основной массы граждан — мелких земледельцев,

ремесленников и люмпенов[1]. Все это привело афинскую демократию к острому кризису.

Кризисная ситуация резко обострилась в результате начавшейся в 431 г. до н.э. Пелопоннесской войны между Афинами и фактически подвластными им государствами Афинского морского союза, с одной стороны, и Спартой — с другой. Поражение в войне, приведшее к большим материальным и людским потерям, распаду морского союза и, следовательно, к утрате возможности пользоваться ресурсами входивших в него государств, повлекло олигархический переворот, спровоцированный крупными рабовладельцами, тяготившимися демократическими порядками[2].

Вскоре демократия была восстановлена, но последовал новый олигархический переворот. Его успех также оказался недолговременным. Демократический строй был восстановлен, но от былого величия Афин не осталось и следа. Страна была разорена, государственная казна опустела, торговля пришла в упадок, морская гегемония ушла в прошлое. Крестьяне разорялись, продавали свою землю и пополняли ряды городской бедноты, не получавшей уже достаточной помощи от государственной казны. Недовольство охватило и богатых рабовладельцев, вынужденных теперь только из своих средств поддерживать свободную бедноту — единственного союзника перед лицом угнетаемых рабов.

Поучительным в истории древнегреческой государственности является то, что конфронтация в греческом мире привела к ослаблению всей полисной системы и падению демократических институтов.

Веру древних греков в демократию развеял Александр Македонский, завоевавший «половину мира», и в том числе Элладу, всего за 10 лет. В 338 г. до н.э. в битве при Херонее греки потерпели поражение и вынуждены были признать гегемонию Македонии. В 86 г. до н.э. Афины были взяты штурмом римскими легионами под командованием Суллы и, в конце концов, вместе с остальной Грецией вошли в состав Римского государства.

---

[1] Люмпен — деклассированный человек, полностью выброшенный из жизни общества и утерявший обычные ценности, нормы, стандарты отношений и поведения (преступник, нищий, бомж и т.п.), лицо, не имеющее собственности и живущее на разовые заработки.

[2] См.: История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 198.

2.2.2. Афинское право

Афинское право представляло собой наиболее развитую в Древней Греции систему рабовладельческого права, оказавшую заметное влияние на правовые системы других полисов.

В. Н. Струнников, российский историк государства и права

Особенность правовой системы Афин заключалась в том, что обычай, мононормы долгое время считались основным источником права. Закон и обычай практически отождествлялись. Впоследствии теория и практика стали признавать приоритет законов, постановлений народного собрания над обычаями. Источником права являлись религиозные установления, нравственные предписания (рис. 8).

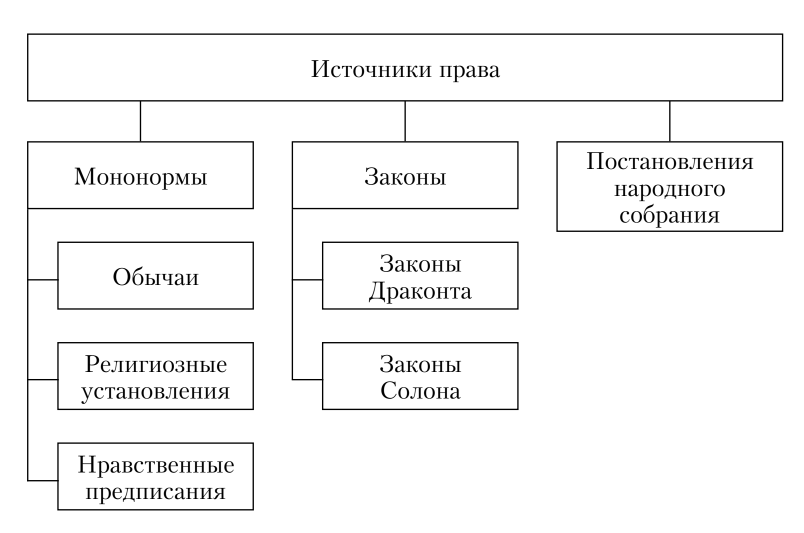


Рис. 8. **Право Древних Афин**

Право древних Афин отличалось особой жестокостью. Впервые оно было кодифицировано при правлении архонта *Драконта* в 621 г. до н.э. Эти первые писаные нормы, к сожалению, до нас не дошли. Драконт включил в законодательство ряд существенных положений, кото-

рые отражали новую социально-экономическую ситуацию. Отменялась кровная месть, вводились новые правила судопроизводства. Законы оформляли права частной собственности, устанавливая при этом суровое наказание за посягательство на нее. Из сообщений древних авторов известно, что законы санкционировали ряд правовых обычаев, устанавливали жесткие наказания. Смертной казнью карались святотатство, умышленное убийство, кража овощей, праздность. Плутарх отмечал, что по Законам Драконта почти за все преступления предусматривалась смертная казнь. Нарушителей божественного (справедливого) порядка после казни запрещалось хоронить.

Однако по мере демократизации Афинского государства смягчались и его законы. Народ взял на себя функцию законотворчества.

В начале VI в. до н.э. в Афинах большая законодательная работа была проведена Солоном. Законы Солона не ограничивались нормами, посвященными государственному устройству. Они также содержали в себе нормы гражданского и уголовного права.

В V—IV вв. до н.э. законы становятся главным источником права. Если раньше законы считались данными от бога, то теперь они стали твориться людьми и были направлены на то, «чтобы жить счастливо». Осознание всеобщего блага как цели государственной правовой жизни означало отход от божественной предначертанности права, переход к идее его целесообразности.

Полноправными афинскими гражданами являлись те лица, у которых и отец, и мать были гражданами Афин. Полноправие наступало с 18 лет и предполагало наличие определенных прав и обязанностей. К наиболее важным правам гражданина относились: право на свободу и личную независимость от другого человека, на земельный участок, помощь от государства в случае материальных затруднений, на участие в делах государства, на защиту и покровительство афинских законов. Обязанности, которые должен был исполнять каждый афинский гражданин, состояли в следующем: беречь свое имущество, трудиться на земельном участке, защищать полис от врагов с оружием в руках, повиноваться законам и избранным властям, принимать активное участие в общественно-политической жизни государства. Богатые граждане несли также особые повинности в пользу государства (литургию).

Между полноправными гражданами и рабами, как уже говорилось, существовал промежуточный слой — метеки. С метеков взималась особая подать, они привлекались к военной службе, несли другие повинности.

Жители других полисов и иноземцы права гражданства не имели, они находились под охраной афинских законов, но платили налог на землю и недвижимость.

Рабы в Афинах разделялись на рабов, принадлежащих частным лицам, и рабов, принадлежащих государству. Рабы частных лиц не могли иметь собственность. За государственными рабами признавалось право приобретать собственность и распоряжаться ею. Отношение господ к рабам было, как правило, гуманным. Хозяин мог наказывать своего раба, но не имел права его убивать. Жестокость и садизм в отношении рабов были грекам органически чужды. Варварские обычаи калечить рабов и пленных, обрезая им носы и уши, распространенные в то время на Востоке (например, в Персии), в Греции отсутствовали.

В Афинах существовала частная и государственная собственность. Государству принадлежали рудники, шахты, военный флот и т.д. Имущество, находившееся в частной собственности, делилось на «видимое» (земля, строения, рабы, скот) и «невидимое» (деньги, драгоценности). В Афинах весьма широко практиковался залог недвижимости (ипотека), т.е. залог земли с оставлением ее в собственности должника. В случае неуплаты долга она переходила в собственность кредитора. Институт ипотеки, возникший в Греции, в дальнейшем оказал заметное влияние на римское право.

Среди вещных прав были известны **владение** и **собственность**. В афинском праве владение понималось как фактическое обладание имуществом. Самого же понятия права собственности как абсолютного права лица еще не было. Частная собственность не достигла высокого уровня развития, она считалась производной от государственной. Собственник имущества имел ничем не стесненное право распоряжаться землей, скотом, рабами и пр. Частная собственность охранялась суровыми законами.

В отличие от стран Древнего Востока в Афинах имущественные отношения и гражданский оборот получили гораздо большее развитие. Однако в законах не содержалось детально разработанных положений о правах собственника.

Обязательственные отношения возникали либо из договора, либо из деликта (правонарушения). Неисполнение договорных обязательств до реформ Солона влекло личную ответственность должника (кабалу). В качестве средств обеспечения договорных обязательств сохранялись задаток, залог и поручительство. Афинскому праву были известны различные виды договоров: купли-продажа, найма, ссуды, подряда, займа, хранения, поручения. Обязательства, вытекающие из деликтов, возникали в случае причинения любого вреда имуществу.

Обычаи и законы исходили из понятия широкой право- и дееспособности афинских граждан в имущественных отношениях. В одном из законов говорилось: «Каждый может отдать свое имущество любому гражданину, если он не лишился рассудка, не выжил из ума от старости или не попал под влияние женщины».

В афинском праве получили развитие **брачно-семейные отношения**. Вступление в брак в Афинах считалось обязательным, безбрачие считалось аморальным, уклонение от женитьбы расценивалось как забвение культа предков. К холостякам относились как к больным. Официально признавалась моногамная семья, многоженство запрещалось. Брак сопровождался договором жениха с главой семьи невесты и платой за невесту. При этом невеста не всегда наделялась приданым. Развод для мужчины не составлял сложности, для женщины же был весьма затруднен.

Цель брака диктовалась общегосударственными и частными интересами. Рождение ребенка считалось семейным праздником. Мальчика украшали оливковыми ветвями, девочку — шерстяными нитками. Младенца клали в купель, куда добавляли вино. Родители больше внимания уделяли мальчику: в семь лет его отдавали под опеку отца. Девочку могли выгнать из дома.

К слабому полу относились высокомерно и даже презрительно. Афинянки были вынуждены вести замкнутый образ жизни, они не имели политических прав, были лишены имущественной самостоятельности, полностью зависели от отца, мужа, братьев. Уделом женщин было домашнее хозяйство, затворничество: даже покупки на рынке совершали мужчины. Однако афинская замужняя женщина была не совсем бесправна перед мужем. В вопросах, касающихся ее домашних обязанностей, жены имели решающий голос. Так, Ксантиппа, жена Сократа, ругала и даже била своего

мужа за то, что он не приносил домой денег, а проводил время в разговорах. Зарабатывать на жизнь было обязанностью мужчины как главы семьи.

Власть домовладыки была весьма значительной. Нарушение супружеской верности не имело для мужа негативных юридических последствий. Муж мог привести в дом наложницу. После смерти отца господином женщины был муж, а в случае его смерти — совершеннолетний сын. Женщина не могла от своего имени заключать сделки. При наличии сыновей дочь не получала наследства. Обычай разрешал брак между дядей и племянницей, между братом и сестрой. Последнее считалось проявлением уважения к обычаям старины.

Согласно обычаю обедневшие родители могли рассчитывать на помощь своего сына. По законам Солона сын мог отказать престарелому отцу в помощи, если тот не обучил его ремеслу.

С другой стороны, отец мог отречься от сына, лишив его наследства, изгнать его из дома, если тот не оказывал ему уважения. До реформ Солона отец мог продать детей в рабство, мог искалечить их и даже убить.

Общественное мнение не осуждало мужчин, которые подолгу пребывали вне семьи, в кругу себе равных или в обществе гетер. Последние занимали особое место в афинской жизни. Они обладали значительной свободой и независимостью, достигали такого уровня культуры и образованности, который был абсолютно недоступен замужним женщинам, и зачастую завоевывали уважение умнейших людей того времени.

Древнеафинское право знало **наследование** имущества по закону и завещанию. Преимущество в получении наследства имели сыновья.

Преступления были классифицированы. Афинскому праву известны были государственные преступления, преступления против семьи, личности, собственности. К особо опасным преступлениям против государства было отнесено внесение противозаконных предложений в народное собрание.

С наибольшей суровостью карались измена, обман народа, оскорбление богов, кража храмового имущества, умышленное убийство. Серьезными прегрешениями считались также клевета, плохое обращение детей с престарелыми родителями, похищение девушки. Особую группу

составляли преступления против военной службы (дезертирство, трусость, уклонение от воинской повинности).

Карались штрафом те, кто сочинял ложные доносы, занимался клеветой, шантажом. Должностные лица, уличенные во взяточничестве, хищении, могли откупиться штрафом в 10-кратном размере. Тягчайшим наказанием для афинских граждан было лишение политических и гражданских прав (атемия).

Осужденный к смертной казни мог сам исполнить приговор, избрав яд, меч или веревку. Афинских граждан, за редким исключением, телесным наказаниям не подвергали. Не было у них и таких жестоких форм казни, как распятие, сажание на кол, сдирание кожи. В этих вопросах греки, а в особенности афиняне, предвосхитили гуманистические традиции Нового времени.

Грабители, разбойники могли быть проданы в рабство. Ночного вора разрешалось убивать на месте. Однако последний мог избежать наказания, уплатив стоимость украденной вещи или вернув ее владельцу. Наказанию могли подвергаться статуи, камни, бревна, животные, если они были причиной смерти человека.

Суд. Высшим судебным органом Афин, как отмечалось выше, была гелиэя. Некоторые судебные функции сохранил ареопаг. Под председательством архонта-базилевса он рассматривал дела об умышленном убийстве. По поручению народного собрания ареопаг мог проводить расследование дел о государственных преступлениях. Дела о неумышленных убийствах рассматривались судом эфетов, дела о разбое, краже и других имущественных преступлениях — коллегией одиннадцати. Гражданско-правовые споры об имуществе входили в ведение третейского суда. Иногда, когда речь шла об особо тяжком преступлении, в качестве суда выступало само народное собрание.

Судебное разбирательство могло начаться при поступлении заявления от полноправного афинского гражданина. Интересы несовершеннолетних и женщин представлял домовладыка, раба — его хозяин. Потерпевший или истец должен был позаботиться о явке свидетелей.

Судопроизводство знало следующие стадии процесса: предварительное расследование, судебное разбирательство, вынесение приговора и последнее слово осужденного. Вначале брались объяснения от обвиняемого (ответчика), опрашивались свидетели, исследовались доказательства.

Затем оглашались жалоба истца и возражения ответчика, стороны произносили речи, в ходе которых оглашались документы и свидетельские показания. По окончании судебного следствия присяжные решали вопрос о виновности. На приговоры и судебные решения могла быть подана апелляция. Высшей судебной и апелляционной инстанцией считалась гелиэя. Ее вердикты, как правило, пересмотру или отмене не подлежали.

Для разбирательства дела в суде выделялось определенное время, равное 9,5 часам, в пересчете на воду для клепсидры (водяных часов). Клепсидра запускалась, когда участнику процесса предоставлялось слово.

Обычно подсудимые добивались снисхождения, слезно упрашивая судей внять их просьбе и мольбе, взывая к жалости, приводя в суд своих плачущих детей, скорбящих родных, друзей, знакомых.

Процессуальная форма особенно тщательно соблюдалась, если подсудимому грозили смертная казнь, заключение в тюрьму, изгнание из Афин, конфискация имущества. Мера наказания предлагалась участниками процесса.

Все заботы по ведению процесса ложились на самого гражданина. Законы поощряли самостоятельное ведение дел в суде, поэтому официальных защитников — помощников не существовало. Стороны тщательно скрывали помощь других лиц при подготовке к судебному разбирательству и вынуждены были заучивать написанные им речи наизусть. Если государственный процесс истец проигрывал трижды, то он считался лишенным общественного доверия.

Форма разбирательства была обвинительной. Помимо клятвы, показаний под пыткой самым важным доказательством считалось письменное, поскольку его трудно подвергнуть изменению.

Судьи голосовали по внутреннему убеждению. Они давали обещание судить по законам, не принимать даров лично или через посредство кого бы то ни было.

Голосование было тайным и осуществлялось при помощи белых и черных камешков. Если случалось, что за и против обвинения подавалось равное число голосов (при одном судье, уклонившемся от голосования), то обвиняемого отпускали.

Если вердикт присяжных был обвинительным, приступали к определению меры наказания. Приговор оглашался

лишь на третий день. Это давало возможность обвиняемому покинуть Афины, избавив себя от наказания.

Недостатком обвинительного процесса было поощрение кляузников и доносчиков. В случае осуждения они получали часть имущества осужденного, в связи с чем у людей возникало сильное искушение начинать подобные процессы. Со временем доносчики стали настоящим бедствием для судопроизводства. Не избежали подкупа и многие судьи.

Вместе с тем роль суда была весьма существенной для результативности функционирования демократических порядков и традиций.

Правовые воззрения древних греков оказали большое влияние на процесс становления римского права. Поведение и образ античного афинянина в некоторых отношениях вполне современны, а во многом афиняне, особенно в классический период развития Греции, опередили нас — людей XX—XXI вв.

2.2.3. Государственный строй Спарты

> Спартанское общество было патриархальным, его развитие во многом было предопределено аграрным характером экономики полиса.
>
> *Н. В. Михайлова, российский историк государства и права*

Полис Спарта располагался на юге Пелопоннесского полуострова, в плодородной долине реки Эврот. Спартанское государство возникло примерно в IX в. до н.э. Оно продемонстрировало иной путь развития, чем Афины. Если в Афинах в связи с возникновением государства родоплеменные отношения практически исчезли, то в Спарте процесс возникновения государства сопровождался сохранением остатков родовой организации.

Установление общественного и государственного строя Спарты связывают с именем легендарного *Ликурга*. О нем в исторических источниках говорится по-разному. В одних источниках сообщается, что он был законодателем Спарты в IX—VIII вв. до н.э. Его законодательство появилось в обстановке острой борьбы в спартанском обществе и было направлено на смягчение назревших в нем противоречий,

что способствовало консолидации общества. В соответствии с другими источниками он был сыном спартанского царя. Вернувшись домой из путешествия по миру, он привез в Спарту три бесценные вещи: «разумное государственное устройство, мудрые и твердые законы и поэмы Гомера». Существует и точка зрения, согласно которой Ликург как историческая личность не существовал. Время его реформ точно не установлено.

Организация политической власти выражалась в существовании двух родоплеменных вождей (как результат объединения дорийских и ахейских племен после завоевания дорийцами ахейских земель). Такая организация власти не давала гарантий установления господства над покоренным населением, численность которого примерно в 20 раз превышала численность завоевателей. Объективно возникла потребность в организации политической власти, обеспечивающей интересы завоевателей.

Происходила трансформация военной демократии спартиатов в аристократическую рабовладельческую республику. В Спарте сложилось своеобразное рабовладельческое общество, сохранившее существенные элементы жизни архаической родовой общины.

Полноправными гражданами являлись лишь жители Спарты — спартиаты. Они были обеспечены земельными наделами. Здесь не допускалась частная собственность на землю. Кроме того, господствовал принцип уравнительности, что было предметом гордости спартиатов, называвших себя «общиной равных». Земля была разделена на 9000 примерно равных неделимых участков, которые нельзя было продать, подарить или завещать.

Спартиаты обитали в одинаково скромных жилищах. Свой дом спартиат мог строить только при помощи топора, пилы и молотка. Всякая роскошь осуждалась. Спартиаты носили одинаковую простую одежду, лишенную украшений, золотые и серебряные монеты были изъяты из обращения — вместо них имели хождение тяжелые железные деньги.

Единство спартиатов обеспечивалось совместными обедами (сесситиями) и групповыми атлетическими упражнениями. Граждане вносили ежемесячный натуральный взнос в единую казну. Тот, кто не мог его внести, считался «опустившимся» и лишался политических прав.

Существовал довольно жесткий кодекс поведения спартиатов от рождения до смерти. Младенца после рождения

осматривали. Если он имел явные физические недостатки, то подлежал немедленному умерщвлению. Казнь предписывалось осуществлять его отцу.

Жили спартиаты в поселениях, напоминавших своеобразные военные лагеря, их быт был строго регламентирован. Спартиаты должны были заниматься только военным искусством и спортом. Детей с семи лет отдавали на воспитание в специальные школы. Мальчики содержались в суровых условиях, их подвергали жесткой муштре. По ночам юноши делали засады на дорогах и нападали на запоздавших. Их приучали к жестокости. Обучение заканчивалось в 20-летнем возрасте. Девушки регулярно занимались гимнастическими упражнениями, с тем чтобы стать здоровыми матерями. Они прыгали, быстро бегали, учились метать копье.

Должностные лица могли сами определять будущую семейную пару: вели «половой отбор», цель которого — усовершенствовать «породу» людей. Такой подход преследовал одну цель — получить хороших воинов.

С 20 до 60 лет спартиаты несли военную службу. Взрослые мужчины объединялись в возрастные и иные союзы, определявшие социальный статус их членов. Женщины, почти полностью освобожденные от ведения домашнего хозяйства и заботы о воспитании детей, обладали некоторой самостоятельностью и имели досуг для развития личности.

Другой социальной группой были *периэки* — лично свободные граждане, которые не обладали политическими правами, хотя в других отношениях были правоспособны. Они могли приобретать собственность и совершать сделки, несли воинскую повинность.

Значительный социальный слой составляли *илоты* — представители побежденных народов. Своей земли они не имели, работали на участке, предоставленном спартиату, несли также военную службу. Предоставив илотам хозяйственную самостоятельность, спартиаты бдительно следили за их настроением, беспощадно пресекая в зародыше любые попытки к освобождению. Свое господство над илотами спартиаты поддерживали методами жестокого террора. Ежегодно спартиаты объявляли илотам войну, сопровождавшуюся массовыми убийствами. Впрочем, убийство илота допускалось и в любое другое время.

Закабаление илотов было специфической формой рабства. Илоты не были товаром, подобно рабам, и свободно

распоряжались оставшейся у них частью урожая. Их экономическое и социальное положение было близким к положению крепостных крестьян. Предполагается, что они имели семью и образовывали какое-то подобие общины.

Илоты участвовали в войнах Спарты в качестве легковооруженных воинов. Они могли выкупиться на свободу, но в других отношениях были совершенно бесправными.

За время существования Спарты ее строй претерпел небольшие перемены. Созывалось *народное собрание* (апелла). Оно решающей роли в государстве не играло.

В народном собрании участвовали все спартиаты, достигшие 30-летноего возраста. Первоначально собрание созывали вожди, они же в нем председательствовали. Выступать в народном собрании могли только должностные лица или послы иностранных государств. Рядовые спартиаты не выступали с речами, не доказывали свою точку зрения, а криками выражали свое одобрение или неодобрение предложенным решениям, они заслушивали выступления и голосовали.

К ведению народного собрания относилось избрание должностных лиц, принятие решения в случае возникновения споров. Оно участвовало в разработке законодательства, решало вопросы войны и мира, союза с другими государствами. Вместе с тем народное собрание не могло обсуждать финансовые и судебные проблемы. Ограниченный круг решаемых народным собранием вопросов давал возможность спартанской олигархии влиять на его работу. Созыв народного собрания производился раз в месяц (кроме чрезвычайных случаев).

Со времен родоплеменной организации общества сохранился *совет старейшин* (герусия), состоявший из 28 виднейших представителей спартиатов. Компетенция его была довольно широка: совет предварительно обсуждал дела, которые должны были рассматриваться в народном собрании, руководил военными, финансовыми и судебными делами. Со временем его значение снизилось.

Во главе государства стояли два *царя* (архагета), которые выполняли функции военных вождей. Власть архагетов, в отличие от власти родоплеменных вождей, была наследственной, что, однако, не делало ее прочной. Каждые восемь лет проводилось гадание по звездам, в результате которого архагеты могли быть преданы суду или отстранены от должности. Иногда они смещались и без этой процедуры.

Положение архагетов было почетным. Они получали бóльшую часть военной добычи, выполняли жреческие функции, входили в состав совета старейшин, осуществляли суд по некоторым делам, имевшим значение для всей общины. Им подчинялось войско, в походах они пользовались правом даровать жизнь или смерть. Однако в дальнейшем и их военные полномочия были существенно ограничены.

Повседневное фактическое руководство государством принадлежало *эфорам* — выборным должностным лицам. Эфоров было пять. Они составляли единую коллегию (рис. 9).

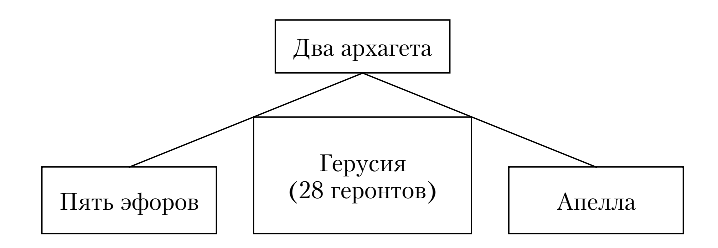


Рис. 9. **Система центральных органов власти и управления Спарты (VII в. до н.э.)**

Первоначально эфоры фактически считались помощниками архагетов и осуществляли судебное рассмотрение дел по имущественным спорам. Впоследствии власть эфоров заметно возросла. Они поставили под свой контроль архагетов — в походах их сопровождали два эфора. Эфоры получили право созывать герусию и народное собрание и руководить их деятельностью. Вместе с герусией они могли предотвратить принятие народным собранием неугодного им решения.

В их компетенции находились внешние сношения, внутреннее управление страной, гражданская юрисдикция, наблюдение за соблюдением спартиатами установленных порядков, суд над ними и наказание их, объявление войны и мира, контроль над деятельностью остальных должностных лиц. При этом сами эфоры отчитывались о своей деятельности только перед своими преемниками. Особое положение эфоров подчеркивалось и их правом иметь собственный стол и не участвовать в общих сисситиях.

Спарта, превратившаяся в мощную военную организацию, стала господствующей среди греческих государств. К V в. до н.э. она установила свою гегемонию почти над всем Пелопоннессом. Вместе с тем усилились процессы имущественной дифференциации спартиатов и развития товарно-денежных отношений. Былой аскетический спартанский образ жизни начал уходить в прошлое. Массовое разорение рядовых спартиатов привело к потере ими земельных наделов и, следовательно, полноправия. Единство спартанской общины разрушалось, ее военная и экономическая мощь падала. С сокращением числа полноправных спартиатов в Спарте стали появляться военные наемники.

Предпринимавшиеся в III в. до н.э. по требованию разорившихся спартиатов попытки восстановить старые порядки путем перераспределения земли, уничтожения долгов, восстановления военного могущества путем предоставления прав гражданства неполноправным жителям Спарты потерпели крах. Объективные закономерности развития рабовладельческого общества неумолимо вели к крушению социальных и политических порядков, сохранявших коллективистские пережитки общинного строя[1].

Особенности государственно-правового развития в Спарте, режим военной демократии обусловили застой политической и экономической жизни общества. В середине II в. до н.э. Спарта, как и другие греческие государства, попала под влияние Рима.

2.2.4. Право Спарты: равноправие и законопослушание. Ретры Ликурга

> Спарта являла собой прекрасное смешение олигархического и демократического строя.
>
> *Аристотель*

Спартанцы гордились своим законопослушанием, полагали его величайшим благом. В основе законодательства Ликурга лежат четыре ретры (законодательных изречения). Они жестко регламентировали все сферы частной и публичной жизни спартанской общины.

---

[1] См.: История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 204—205.

Имущественные отношения были неразвиты. Господствовал натуральный обмен, отсутствовали товарно-денежные отношения. Официальные законы запрещали сделки с землей. Специальными предписаниями указывалось, какую одежду носить и какую пищу употреблять. Это делалось для того, чтобы препятствовать возникновению имущественного неравенства. Спартанские законы устанавливали равноправие, не позволяли кичиться богатством, предписывали равным быть воинами.

В IV в. до н.э. после принятия по инициативе эфора Эпитадея закона, разрешившего дарить и завещать земельные участки, социальное расслоение привело к сокращению числа полноправных граждан.

Строго регламентировались брачно-семейные отношения. Рождение мальчика — будущего воина — было высшим предназначением семьи, поэтому брак являлся долгом.

Спартанец вступал в брак, когда ему разрешала община. Брак мог заключаться и по жребию. Такие чувства, как любовь и симпатия, высмеивались. Дети не принадлежали родителям. Их отбирали у них и воспитывали в специальных заведениях в аскетической обстановке.

Правонарушение в Спарте сразу влекло наказание. Уголовные преступления карались исключением из числа равных, чего спартанец боялся больше смерти.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Назовите основные периоды истории государственности Древней Эллады. Определите особенности каждого из них.
2. Как возник и как управлялся древнегреческий полис? Расскажите о различных вариантах развития древнегреческого полиса.
3. Охарактеризуйте основные социальные группы афинского общества.
4. Как в Афинах называлась должность главы государства? Каковы были его полномочия?
5. Какие функции были у ареопага?
6. Каковы содержание и судьба реформ Солона в Афинах?
7. Раскройте содержание реформ Клисфена.
8. Каковы были функции народного собрания (экклесии), совета пятисот (булэ) и гелиэи в классический период развития Афин?
9. Каковы источники и содержание афинского права?
10. Дайте характеристику правонарушениям и юридической ответственности по афинскому праву.

11. Назовите характерные черты общественного и государственного строя Спарты.

12. Раскройте содержание реформ Ликурга.

13. Дайте характеристику основным социальным слоям спартанского общества.

14. Как назывались органы власти Спарты? Каковы были их функции?

15. Каково содержание ретр Ликурга?

2.3. Управление Римом: царская власть, республика, империя

История западной римской цивилизации насчитывает около 1200 лет. Датой ее возникновения принято считать 754 или 753 г. до н.э. — год основания Рима. Конечной датой — 476 г. до н.э., когда Рим был завоеван германскими племенами. Различают период царей — VIII—VI вв. до н.э.; период республики — V—I вв. до н.э.; период империи — I в. до н.э. — V в. н.э.

2.3.1. Возникновение государства в Древнем Риме. Царский период

В присутствии высшей власти
низшая перестает действовать.
Древнеримская пословица

Основание города Рима, которое историческая традиция связывает с именами легендарных Ромула и Рэма и относит к 753 г. до н.э., характеризуется процессами разложения первобытнообщинного строя у племен, обосновавшихся у реки Тибр.

Римское общество формировалось как солидарное. Население Рима жило родами, главами которых были старейшины. Род представлял собой сплоченный коллектив, связанный общим происхождением, общей собственностью на землю, а также почитанием предков. Объединение путем войн трех племен — древних латин, сабин и этрусков — привело к образованию римской общины.

Благоприятные для скотоводства и земледелия климатические условия, выгодное с точки зрения обмена и тор-

говли географическое положение привлекали в Рим население из соседних регионов.

Со временем на территории, принадлежавшей римским родам, появились освобожденные рабы и их потомки, чужеземцы, ремесленники и торговцы, люди, изгнанные за нарушение родовых обычаев, насильственно переселенные из покоренных городов. Этих пришельцев в Риме называли *плебеями*. Плебеи оставались свободными, но были ограничены в имущественных и личных правах, лишены политических прав. Они могли получать земельные наделы только из свободной части земельного фонда и были лишены возможности участвовать в управлении делами общины.

Коренные жители, жившие родами, назывались патрициями. Именно они представляли собой полноправный «римский народ». Постепенно патриции составили господствующее сословие, владевшее крупными наделами земли и рабами, а также обзавелись так называемыми клиентами[1].

С имущественной дифференциацией социальная структура общины усложнилась. В родах выделились отдельные богатые аристократические семьи. К ним перешли лучшие земельные участки, еще считавшиеся коллективной собственностью общины. Они получали и бо́льшую долю военной добычи.

Не может не удивлять «стройность» организации римской общины: в нее входило 300 родов, объединявшихся в 30 курий, которые, в свою очередь, входили в три трибы. Если трибы возникли в результате объединения трех племен, то стройность организации общины носила на себе явный отпечаток сознательной деятельности, вызванной потребностью «замкнуть» общину в условиях ограниченности ее земельного фонда[2].

Военизированный характер римской родовой организации позволял ей какое-то время поддерживать свой

---

[1] Клиенты — обедневшие сородичи, пришлые жители или жители завоеванных территорий,— будучи лично свободными, но ограниченными в правах, находились под покровительством патрициев, получали от них земельные наделы, за что должны были нести в их пользу различные повинности.

[2] См.: История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 207—208.

замкнутый характер. Но в Риме развивались процессы, которые неизбежно должны были разрушить эту замкнутость. Рост численности плебса, концентрация в его руках ремесленного производства и торговли превратили плебеев в этнически пеструю общину. Сила этой общины возрастала. Внутри нее, так же как и в римской общине, развивалась имущественная дифференциация. Среди плебеев появились богатые ремесленники и торговцы, которые начали играть все более заметную роль в жизни Рима. Они остро ощущали свое бесправие. Вместе с тем увеличилось и число плебеев-бедняков, многие из которых становились неоплатными должниками патрициев и попадали в долговую кабалу.

Во главе римской общины стоял выборный царь — *рекс*. Его полномочия были ограниченны и сводились главным образом к исполнению военных, жреческих и судебных функций. Органом управления был совет старейшин родов — *сенат*. Общие вопросы рассматривались на *племенном собрании*. Оно объявляло войну, совместно с сенатом выбирало царя, занималось важнейшими судебными делами. Однако его решения могли быть отвергнуты сенатом и рексом. Последний мог издавать общеобязательные постановления.

Важным этапом на пути становления римской государственности были реформы, которые провел рекс Сервий Туллий. Он разделил все свободное население Рима — и патрициев, и плебеев — на пять имущественных разрядов, или классов. В основу этого деления был положен размер земельного надела, которым владел человек (позднее были введены денежные критерии). К первому классу были причислены лица, обладавшие состоянием не меньше чем в 100 тыс. ассов (асс — медная монета); ко второму — 75 тыс. ассов; к третьему — 50 тыс. ассов и т.д. Кроме того, безземельные — пролетарии — объединялись в шестой разряд.

Граждане каждого разряда были поделены на сотни-центурии. Всего их было 193. Центурия, будучи военной тактической единицей, стала и голосующей единицей. Каждая центурия имела один голос, голоса богатых центурий составляли большинство — 98 голосов из 193. Центуриатные собрания стали решать такие вопросы, как объявление войны, выбор должностных лиц, осуществлять суд и др.

Вся территория Рима была разбита на четыре городских и 17 сельских территориальных округов — триб. Тем самым была разрушена родоплеменная организация общества. Триба объединяла и патрициев, и плебеев, живших в ней. Плебеи были допущены к участию в народных собраниях, но политические и социальные ограничения все же не были устранены полностью, что привело к продолжению борьбы плебеев за уравнение в правах с патрициями уже в период республики[1].

История Рима царского периода, в отличие от истории последующих периодов его развития, к сожалению, содержит много неясных до сих пор вопросов и может быть восстановлена лишь в общих чертах.

2.3.2. Римская республика

Бесполезна власть, которая
никогда не употребляется.
Древнеримская поговорка

Римский историк Гай Саллюстий Крисп писал: «Когда царская власть, сперва служившая сбережению свободы и возвышению государства, обратилась в грубый произвол, строй был изменен — римляне учредили ежегодную смену власти и двоих властителей». Падение военной демократии в Риме произошло в конце VI — начале V в. до н.э. после насильственного свержения царя и передачи власти двум выборным должностным лицам — консулам, которые

[1] Можно выделить следующие достижения плебеев в этой борьбе. В V в. до н.э. плебеи добились успеха в стремлении ограничить произвол должностных лиц, которые по сохранившейся традиции были патрициями. В этих целях была учреждена должность плебейского трибуна. Он обладал правом вето — правом запрещать исполнение распоряжения любого должностного лица в отношении плебеев. В IV в. до н.э. плебеи добились права на занятие государственных должностей. Было установлено, что один из двух консулов должен был избираться из плебеев. Им было предоставлено право на занятие и других государственных должностей. Законом Петелия была отменена долговая кабала, от которой страдали главным образом плебеи. Завершением борьбы плебеев за равноправие было принятие в 287 г. до н.э. закона, по которому решения плебейских собраний по трибам стали распространяться не только на плебеев и, следовательно, получили такую же силу закона, как и решения центуриатных собраний.

могли избираться только из патрициев. Таким образом, был осуществлен переход к республике.

Основным социальным делением в Риме стало деление на свободных и рабов.

Свободные граждане Рима делились на две социально-классовые группы: имущую верхушку рабовладельцев (землевладельцев, торговцев) и мелких производителей (земледельцев и ремесленников), к которым принадлежало большинство членов общества. К последним примыкала городская беднота — люмпен-пролетарии.

Правовое положение личности в Риме характеризовалось тремя статусами — свободы, гражданства и семьи. Только лицо, обладавшее всеми этими статусами и являющееся гражданином, обладало полной правоспособностью. Это означало право участвовать в народном собрании и занимать государственные должности, вступать в римский брак и участвовать в имущественных правоотношениях. Правовое положение лица изменялось с утратой того или иного статуса.

По мере развития имущественной дифференциации в определении положения римского гражданина возрастает значение его богатства. В среде рабовладельцев возникли привилегированные сословия нобилей и всадников.

В высшее сословие (нобили) входили самые знатные патрицианские и богатые плебейские роды. Они стали пополнять сенат и избираться на высшие государственные должности. Только в редких случаях люди, не принадлежавшие к нобилитету, становились высшими должностными лицами.

Другое сословие (всадники) образовалось из торгово-финансовой знати и относительно богатых землевладельцев. Постепенно произошло слияние нобилей с верхушкой всадников, получивших доступ на важные государственные должности.

Категорией свободных, но не имевших прав римских граждан были перегрины (иностранцы). К ним относились свободные жители провинций — стран, находящихся вне Италии и завоеванных Римом. Они должны были нести налоговые повинности. К перегринам относились также свободные жители иностранных государств.

Несвободными являлись рабы. В период республики они превратились в основной угнетенный и эксплуатируемый класс. Способами установления рабства в Риме были:

а) военный плен или захват лиц, не принадлежавших к государству, связанному с Римом договором. Так, после разгрома Карфагена в рабство было обращено 55 тыс. человек;

б) рождение от рабыни, даже если отец являлся свободным гражданином (если мать являлась свободной, а отец рабом, ребенок признавался свободным);

в) лишение свободы в связи с присуждением к смертной казни или к работам на рудниках;

г) покупка рабов за границей;

д) естественное воспроизводство (в силу тяжелого положения рабов этот способ имел меньшее по сравнению с другими значение);

е) долговая кабала (несмотря на отмену кабалы Законом Петелия, фактически она продолжала существовать, хотя и в ограниченных размерах);

ж) самопродажа в рабство (получила распространение к концу периода республики).

Независимо от того, какое место занимал раб в производстве, он являлся собственностью своего хозяина и рассматривался как часть его имущества. Власть хозяина над рабом была практически неограниченной. Рабы не пользовались в Риме никакими правами; правовые гарантии политической и гражданской свобод, которыми так гордились римляне, на них не распространялись. Рабы стояли вне закона и не являлись субъектами права. Катон в своем трактате «О земледелии» подразделял орудия земледельческого производства на три категории: «орудие говорящее, полуговорящее и немое; орудие говорящее — это рабы; полуговорящее — это быки; немое — это повозки»[1].

Беспощадностью отличались расправы с участниками восстаний рабов: римляне без всякого разбирательства поголовно уничтожали всех рабов в областях, охваченных восстанием, даже не ставя вопроса о виновности каждого казнимого. Подавляя восстание Спартака, Красс (древнеримский полководец и политический деятель) распял вдоль дороги от Капуи до Рима 6 тыс. пленных. Внесудебные, террористические методы расправы с рабами, лишение их процессуальных гарантий, упрощенное судопроиз-

[1] Цит. по: *Валлон А.* История рабства в античном мире. М., 1941. С. 532.

водство, жестокие пытки и казни были обычным явлением. Историки, прославляющие демократизм римского общества, нередко забывают об этом.

Рабский труд со временем стал неэффективным, появилась новая, более совершенная форма эксплуатации рабов — пекулий: рабу предоставлялась для самостоятельного ведения хозяйства и получения части дохода от него часть имущества хозяина (земельный участок, ремесленная мастерская и др.).

Другой формой эксплуатации, зародившейся в период республики, был колонат. Колоны были не рабами, а арендаторами земли, попадавшими в экономическую зависимость от землевладельцев и в конечном счете прикреплявшимися к земле.

В конце республики появились и рабы, получившие свободу, — вольноотпущенники. Освобождение рабов стало широко практиковаться уже в начале нашей эры.

В период республики организация власти некоторое время соответствовала условиям общественной жизни, сложившимся в Риме. Здесь сочетались аристократические и демократические черты при преобладании первых. Это отразилось на полномочиях и взаимоотношениях основных государственных органов. Важную роль в государственном механизме Римской республики играл **сенат**, развившийся из совета старейшин римского союза племен. Изначально сенаторов было 300 (по числу родов). Назначали их особо уполномоченные лица, избранные народным собранием, — цензоры. В сенат зачислялись те, кто в прошлом занимал высшие государственные должности (консула, претора, цензора). Не могли быть сенаторами вольноотпущенники и их сыновья, а также лица, занимавшиеся недостойными римского гражданина занятиями, например мелкой торговлей. По существу, списки сенаторов, составляемые каждые пять лет, не отличались один от другого. Первоначально состав был патрицианским, позже доступ в сенат получили плебеи. Для большинства сенаторов назначение становилось практически пожизненным.

К особенной компетенции сената относились, прежде всего, международные отношения, финансовые (налоги, доходы и расходы) дела, вопросы культа, объявление и ведение войны, внешняя политика. Сенат контролировал законодательную деятельность, предварительно рассматривал законопроекты.

Порядок работы сената был следующим. Обычно сенат созывался консулом или диктатором[1], который и председательствовал в нем. По делам меньшего значения сенат мог созывать помощник консула. В заседании сената могли участвовать и лица, занимавшие государственные должности, представители власти, которые в данный момент находились при должности. Они могли выступать, но не голосовать. Заседания сената, по общему правилу, были публичными, но могли происходить и при закрытых дверях. Тот, кто созвал сенат, излагал существо дела, по поводу которого он решил обратиться. Затем начиналось обсуждение. Председательствующий приглашал сенаторов (по списку) высказаться. Голосование было поименным или путем расхождения, расступанием в разные стороны — «голосование ногами». Решения сената (senatus consulta) получали свое название по имени консула, председательствующего на данном заседании.

Аристократическая по своей сущности Римская республика сохраняла, однако, многие важные институты народовластия и прежде всего — народные собрания. Сроки полномочий должностных лиц (консулов, преторов), их подотчетность народному собранию, коллегиальное устройство учреждений указывают на демократические формы правления, сохранявшиеся, несмотря на господствующее положение сената.

Существовало несколько видов народных собраний (комиций) (см. рис. 10).

1. Центуриатные комиции утверждали законы и избирали всех основных начальников-магистратов: консулов, преторов, цензоров. Собрания созывались по инициативе руководства республики. Начинались собрания с религиозных обрядов. Затем следовали чтение законопроекта и голосование. В компетенцию центуриатного собрания входило в том числе объявление войны и рассмотрение жалоб на приговоры к смертной казни.

2. Куриатные комиции, ведущие свое происхождение из далекого прошлого, утверждали должностных лиц, избранных другими собраниями, утверждали акты завещаний и усыновлений. Их политическое влияние было незначительным.

---

[1] Правитель Рима, пользовавшийся неограниченной властью. Назначался в период кризиса Римского государства.

3. Трибутные комиции в зависимости от состава жителей триб делились на плебейские и патрицианско-плебейские. Их компетенция была ограниченной. Они избирали низших должностных лиц, рассматривали жалобы на приговоры о взыскании штрафа, некоторые местные дела, законопроекты. С III в. до н.э. они получили право принятия законов, что привело к росту их значения в политической жизни Рима.

На трибутных собраниях избирали плебейских (народных) трибунов. Должность эта была учреждена около 494 г. до н.э. в результате ожесточенного столкновения плебса с патрициатом.

Трибунат был строго плебейским учреждением. Трибунов было сначала два, потом пять и, наконец, 10. Трибун не мог отлучаться из Рима, дверь его дома должна была быть всегда открыта для ищущих защиты плебеев. У них имелось право вмешательства в распоряжение любого римского магистрата, включая консула. Трибуны имели право даже запрещать исполнение любых приказов, от кого бы они ни исходили (за исключением приказов диктатора). Они могли налагать вето на постановление сената. Для того чтобы отменить вето народного трибуна, требовалось единогласное постановление всех остальных его коллег. Сами же плебейские трибуны формально никаких распоряжений не выносили, т.е. не обладали положительными административными функциями. Особа плебейского трибуна считалась священной и неприкосновенной. Посягательство на личность трибуна каралось смертью. Впоследствии сенат превратил трибуна в должностное лицо, контролирующее консула. Иногда по указанию сената трибун сопровождал войско вместе с консулом.

Народные собрания в Риме созывались по усмотрению высших должностных лиц, которые могли также прервать собрание или перенести его на другой день. Они же председательствовали в собрании и объявляли вопросы, по которым необходимо было принять решение. Участники собрания не могли изменять внесенные предложения. Голосование по ним было открытым. Тайное голосование было введено только в конце республиканского периода (участникам собрания раздавались специальные таблицы для голосования). Важное, чаще всего определяющее значение имело то обстоятельство, что решения центуриатного собрания о принятии законов и избрании должностных

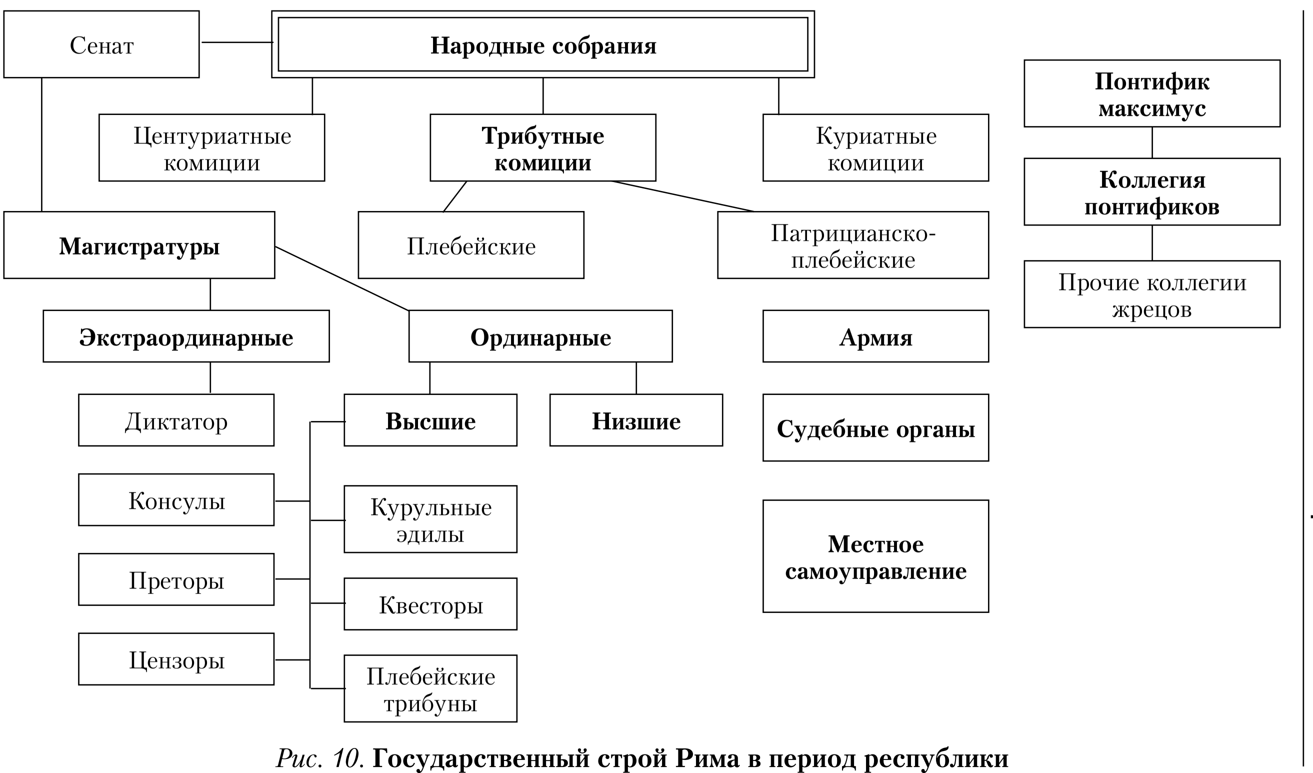


Рис. 10. **Государственный строй Рима в период республики**

лиц в первые века существования республики подлежали утверждению сенатом, а впоследствии сенат получил право предварительного рассмотрения вопросов, выносимых в собрание, что позволяло ему фактически направлять деятельность собрания.

Государственные должности именовались *магистратурами*. Магистратуры делились на ординарные (обычные) и экстраординарные (чрезвычайные). К первым относились должности консулов, преторов, цензоров, квесторов, эдилов и др.

Особое значение имела *коллегия консулов*. Функции ее консулов были строго очерчены: командование войском, право созыва народного собрания и сената, право издавать приказы и вершить суд. Консулы несли ответственность перед народными собраниями. Сфера полномочий консулов определялась жребием между коллегами, соглашением между ними или по указанию сената.

При всем этом консульская власть была преимущественно военной. Консул проводил набор римских граждан в армию. Ему же принадлежало право назначения командного состава. После того как войско было укомплектовано, воины приносили консулу присягу. После проведения религиозных обрядов войско выходило за пределы города, и консул облекался правами полководца. Так, ему принадлежало право распоряжаться военной добычей в части движимости. Консул имел полномочия заключать перемирие с врагом, которое подлежало ратификации сенатом. Отдельная армия, поручаемая консулу, а равно театр военных действий, в пределах которого осуществлялась консульская власть, назывались «провинцией».

Консул располагал и финансовой властью, поскольку сенат выделял денежные средства для ведения войны. Он осуществлял высшую уголовную и гражданскую юрисдикцию в войске.

Однако как бы ни велика была власть консула, она была ограничена: а) ежегодным переизбранием данной магистратуры; б) ее коллегиальностью (всякий консул имел право налагать запрет, приостанавливать распоряжение своего коллеги); в) правом обжалования в народное собрание приговора, вынесенного консулом.

Помощниками консулов, их заместителями в управленческих делах были *преторы*. Нередко источники говорят

о преторе как о должностном лице, отправлявшем правосудие. Это не вполне точное определение. В действительности основными функциями претора были административные. Претор считался младшим коллегой консула, и в этом качестве он выполнял как гражданские, так и военные функции. Из полномочий претора по поддержанию общественного порядка возникло его право на решение судебных споров. Преторы избирались на один год.

Цензоры были облечены полномочиями по составлению так называемого ценза — списка населения с последующим распределением граждан по трибам, центуриям, а также списка сенаторов. Цензор лучше всех знал о материальном положении римских граждан, в связи с чем мог точнее всего определить возможности того или иного лица для занятия должности сенатора. При этом он учитывал не только богатство соискателя, но и знатность его происхождения, наличие моральных достоинств. Цензор мог влиять на статус отдельных лиц, наблюдал за нравственным обликом не только магистратов и сенаторов, но и рядовых сограждан.

В обязанности *эдилов* (их было четверо) входило исполнение функций по организации и контролю за общественным порядком. Им же принадлежала юрисдикция по делам о спорах, возникающих из торговых сделок на рынках. Они ведали также снабжением города Рима хлебом, надзирали за чистотой на улицах.

Квесторы первоначально проводили дознание по публичным деликтам, но впоследствии сосредоточились на заведовании казной и архивом.

Экстраординарные магистратуры создавались в чрезвычайных обстоятельствах (война, восстания рабов, внутренние беспорядки.) В случаях каких-либо кризисных ситуаций, как упоминалось выше, в стране назначался диктатор. Время возникновения должности диктатора неизвестно. Вероятно, институт диктатуры восходит еще к царскому периоду. В период республики к назначению диктатора прибегали в случае войны с сильным противником или в случае каких-либо внутренних волнений. Все прочие магистратуры, в том числе консульские, подпадали под контроль диктатора и обязаны были подчиняться ему. Если диктатор присуждал кого-либо к смертной казни в пределах города Рима, то его приговор нельзя

было обжаловать в народное собрание. Таким образом, он обладал высшей гражданской, военной и судебной властью, осуществлял законодательную власть. По отношению к диктатору не могли применяться никакие законные меры противодействия.

Срок полномочий диктатора ограничивался шестью месяцами. Но так как он назначался для решения определенной задачи, то фактически слагал с себя полномочия до истечения законного срока. Этим ограничениям подчинялись все диктаторы (кроме Суллы и Цезаря).

Магистратуры замещались по следующим принципам: выборность, коллегиальность, безвозмездность, ответственность, срочность (срок замещения магистратур, кроме диктаторской, составлял один год). Общественная мораль высоко ценила простоту, доступность, демократизм должностных лиц. Она ставила в пример чрезвычайного диктатора Цинцинната, который, успешно исполнив долг, одержал победу и вернулся к своему плугу. Высоко ценилась свобода не только от власти, но и от олигархии, осуждалось самоуправство магистратов.

Мнение граждан о кандидате на какую-либо выборную должность являлось своего рода общественной аттестацией. Для римского общественного сознания качества политического деятеля всегда сливались с общечеловеческими, моральными. Презирали тех, кто нажил богатство нечестным путем, брал взятки, занимался расхищением казны, нарушал клятву. Высокая нравственность ценилась не ниже ратных подвигов и облегчала путь к общественному признанию.

Как и в Афинах, все магистратуры были коллегиальными — на одну должность избиралось несколько человек (за исключением диктаторской). Но специфика коллегиальности в Риме заключалась в том, что каждый магистрат имел право самостоятельно принимать решение, которое, однако, могло быть отменено его коллегой. Вознаграждения магистраты не получали, что, естественно, закрывало путь к магистратурам малоимущим и неимущим гражданам. В то же время магистратуры, особенно в конце республиканского периода, стали источником значительных доходов. Магистраты (за исключением диктатора, цензора и плебейского трибуна) по истечении срока их полномочий могли быть привлечены к ответственности народным собранием, избравшим их.

Необходимо отметить и еще одно существенное отличие римской магистратуры — иерархию должностей (право вышестоящего магистрата отменять решение нижестоящего).

Для Римской республики характерна система сдержек и противовесов: два консула, два собрания, ответственность магистратов за злоупотребления, отделение судебной власти от исполнительной.

Во II в. до н.э., после победы над Карфагеном, Рим господствовал практически над всем побережьем Средиземного моря. Побежденные государства стали не только источником пополнения рабов, но и средством расширения земельного фонда Рима. Площади поместий (латифундий) старой и новой знати увеличивались. Их росту способствовал и процесс обезземеливания и разорения коренного римского крестьянства. В этих условиях трибун-реформатор Тиберий Гракх в целях создания земельного фонда для безземельных граждан предложил принять закон, устанавливающий максимальный размер землевладения. Однако крупные землевладельцы приостановили осуществление реформы. Тиберий Гракх был убит. Дело продолжил его брат — Гай Гракх, но и он был убит. Аграрная реформа была остановлена, что усилило кризисные явления в республиканском Риме.

Важную роль в государственной политике Рима играла армия. Еще в царский период собрание римского народа было и войсковым собранием. Воинскую повинность обязаны были нести все граждане с 18 до 60 лет, как патриции, так и плебеи. Иногда вместо патрона выполнять военные обязанности мог клиент.

Во II в. до н.э. армия стала постоянной и профессиональной. Она стала наемной силой, содержавшейся за счет завоеванных народов. Этому способствовала военная реформа Мария. Он, сохранив воинскую повинность римских граждан, допустил набор добровольцев, получавших вооружение и жалованье от государства. Кроме того, легионерам полагалась часть военной добычи, а с I в. до н.э. ветераны могли получать земли в Африке, Галлии и Италии (за счет конфискованных и свободных земель). Реформа существенно изменила социальный состав армии — бóльшую ее часть стали составлять выходцы из малоимущих и неимущих слоев населения, чье недовольство собственным положением и существующими порядками нарастало. Армия

становилась самостоятельной деклассированной политической силой, а полководцы, от успехов которых зависело благосостояние легионеров, — крупными политическими фигурами.

Реформа Мария во многом подготовила основу для установления военной диктатуры в Римской республике. Впоследствии армия стала политическим инструментом.

С начала I в. до н.э. наступило время диктатур — вначале Суллы, а затем Цезаря. В 44 г. до н.э. Цезарь был убит группой сенаторов-республиканцев, возглавляемых Брутом и Кассием. Внучатый племянник и наследник Цезаря — Октавиан (63 г. до н.э. — 14 г. н.э.) объединил усилия с бывшим союзником Цезаря, консулом Марком Антонием, и изгнал заговорщиков. Затем Октавиан казнил 300 сенаторов. Конфисковав их имущество и укрепив армию, он вместе с Антонием нанес решающее поражение Бруту и Кассию. Победители поделили власть в государстве.

Их совместное правление продолжалось всего 12 лет. Антоний женился на царице Египта Клеопатре и благодаря ее богатству господствовал на Востоке, угрожая верховенству Октавиана. Последний спровоцировал Антония начать гражданскую войну, в которой Антоний потерпел поражение. Египет был присоединен к Риму в качестве провинции, а Октавиан стал единственным правителем и правил как самодержавный монарх.

2.3.3. Римская империя

> Государь не связан законами. Император один может считаться и создателем, и толкователем закона.
>
> *Древнеримская поговорка*

На смену республике пришла империя с более высокой концентрацией власти, что обеспечило сохранение государственной целостности, но вместе с тем ограничило политическую активность свободного населения, открыло простор для злоупотребления властью.

В период империи закрепились социальные изменения, происходившие в последние века существования республики, возникли новые классовые и социальные противоречия.

С расширением территории Римского государства возрастала численность свободного населения, в том числе количество римских граждан за счет населения Италии и внеиталийских жителей провинций, завоеванных Римом. Развивалась социальная и сословная дифференциация свободных.

В период принципата завершился процесс превращения государства как государственной организации римской аристократии в государственную организацию всего класса рабовладельцев, окончательно оформилось и сословное деление. Ряды нобилей и всадников пополнялись за счет вхождения в них крупных рабовладельцев из провинций и из среды чиновников высокого ранга. Нобилитет превращался в сенаторское сословие с имущественным цензом в 1 млн сестерциев. Сенаторы занимали высшие посты в государственном аппарате и армии. Сословие всадников с имущественным цензом от 400 тыс. до 1 млн сестерциев[1] превратилось в служилое сословие, поставлявшее кадры для императорской администрации в Риме, провинциях и для командных должностей в армии. Особенно велико было число представителей провинциальной знати и крупных собственников (владельцев ремесленных мастерских, судовладельцев, торговцев). Влиятельным сословием были декурионы — средние землевладельцы. Свободные крестьяне стали превращаться в арендаторов.

Рабовладельческий строй достиг кульминации в своем развитии. Рабский труд как основа производства требовал постоянного притока новой рабской силы. Однако эпоха успешных завоевательных войн уходила в прошлое, и бывший основной источник пополнения численности рабов — военный плен — начал иссякать. Произошли положительные изменения в положении рабов. Жестокое обращение с рабами, как и беспричинное убийство раба, были запрещены; поощрялись семейные отношения рабов. Эти меры имели целью смягчение социальных антагонизмов. Не случайно первым векам империи были почти неизвестны крупные восстания рабов. Но вместе с тем подавление сопротивления рабов оставалось важной задачей государства.

---

[1] История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 224.

Развивались формы эксплуатации, появившиеся еще в период республики. Широкое распространение получили пекулий и колонат. Ряды колонов пополняли не только свободные и вольноотпущенники, но и «варвары», селившиеся в приграничных областях Римского государства. Их положение постепенно приближалось к положению крепостных, аналогичный процесс наблюдался в городах, где ремесленники наследственно прикреплялись к профессии и включались в ремесленные коллегии.

В период империи сохранилась широкая прослойка свободных мелких производителей в городе и сельской местности; за счет воинов-ветеранов, получивших земельные наделы, росло число земледельцев. Однако положение этих слоев населения становилось все более неустойчивым, что влекло за собой появление случаев самопродажи в рабство.

Социальные изменения в период империи в основном были порождением процессов, зародившихся еще в республиканский период. Это определило и характер государственной структуры Рима — устаревшие республиканские учреждения сохранились в первые века существования империи. Немалую роль в этом сыграли и традиционные республиканские представления, утверждавшиеся не одно столетие: покончить с ними сразу было невозможно. Империя поначалу как бы рядилась в республиканские одежды, маскирующие действительную власть главы государства.

В 27 г. до н.э. сенат проголосовал за то, чтобы присвоить Октавиану титул Августа и назвать в его честь восьмой месяц нового календаря. Ему была вручена верховная власть над Римом и провинциями. С этого времени установился государственный строй, который называют **принципатом**[1]. Император-принцепс соединял в своих руках полномочия всех главных магистратур: консула, диктатора, претора.

Принцепсы избирались в нарушение республиканских традиций одновременно консулами, цензорами и народными трибунами (Октавиан 13 раз избирался консулом, 3 раза цензором и 37 раз народным трибуном, а также получил звание верховного жреца)[2]. Как консул он мог отме-

[1] Принцепс — «первый гражданин римского государства».

[2] История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 226.

нить решение любого магистрата, как цензор — формировать сенат из своих сторонников, как трибун — накладывать вето на постановления сената или решения магистрата.

При этом сохранялась видимость республики. Август подчеркнуто выражал свое уважение к сенату, регулярно собирались народные собрания. Однако деятельность этих органов стала носить формальный характер. Так, законопроекты, поступавшие на одобрение в сенат, исходили от принцепса, их принятие обеспечивалось его авторитетом. В конце принципата общепризнанным стало правило: «Все, что решил принцепс, имеет силу закона». Народные собрания часто разгонялись, к его участникам применялось насилие.

Сосредоточением высших учреждений государства стали двор принцепса, имперская канцелярия с финансовыми, юридическими и другими отделами (рис. 11).

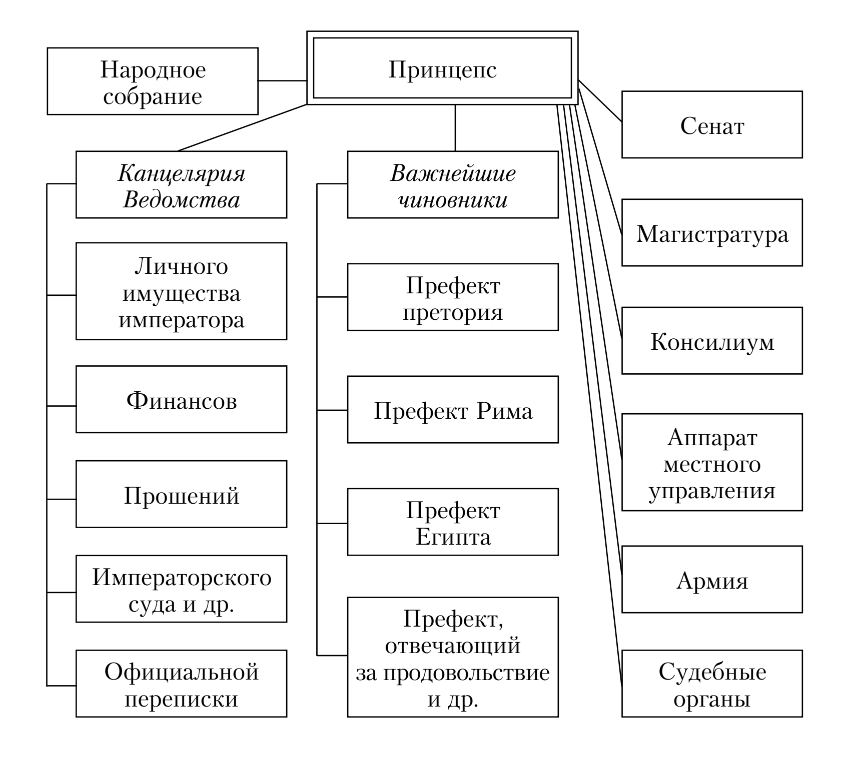


Рис. 11. **Государственный строй Рима в период принципата**

Первоначально власть принцепса не была наследственной: он получал власть по решению сената. Однако принцепс мог указать своего преемника, которого сенат и избирал принцепсом. Вместе с тем стали учащаться случаи свержения принцепсов и назначения новых в результате дворцовых переворотов.

Из народных собраний сохранились только трибутные, созывавшиеся все реже, существенно изменилась компетенция сената. Принцепс получил право назначать сенаторов. Сенат практически лишь утверждал предложения принцепса. Были ограничены права сената по распоряжению финансами и управлению провинциями. Он также утратил полномочия в военной и внешнеполитической областях.

Наряду с республиканскими магистратурами создавался императорский чиновничий аппарат. На его вершине стояла канцелярия принцепса, в которую входило несколько ведомств (финансов, прошений, официальной переписки, личного имущества императора, императорского суда и др.) (см. рис. 11). В совет включались префекты, начальники ведомств канцелярии. К высшим чиновникам, назначавшимся из сенаторов и всадников, относились префект претория, командовавший императорской гвардией, префект города Рима, распоряжавшийся полицейскими когортами, префект Египта, префект, отвечавший за снабжение продовольствием, и т.д. Создаваемый чиновничий аппарат не имел стройной системы.

Армия превратилась в мощную опору личной и государственной власти, влиятельную политическую силу, от которой зависела порой и судьба самого принцепса. Став профессиональной, армия превратилась в корпоративную организацию.

Постепенно власть императоров усиливалась. Сенат все больше отстранялся от управления, которое перешло к чиновничье-бюрократическому и военному аппарату, возглавляемому императором.

В конце III в. н.э. монархия утвердилась в чистом виде: наступил период **домината** (от лат. *dominus* — господин). Это было время волнений крестьян, солдатских мятежей, вторжения соседних племен. Начался упадок сельского хозяйства, ремесла, торговли. Империя переживала кризис. Внутренние смуты и внешние вторжения поставили ее на грань распада.

Перед лицом многочисленных врагов имперский режим становился все более милитаризированным и автократиче-

ским, а о былом процветании уже не было и речи. Протесты против тирании принимали единственно возможную форму военных переворотов. Этот период получил название эпохи солдатских императоров. В результате к власти приходили наиболее удачливые полководцы, стремившиеся основать собственные династии.

В период домината обострились отношения императоров с сенатом. Старые республиканские учреждения исчезли, а управление империей сосредоточилось в руках нескольких основных ведомств, руководимых сановниками, которых назначал император.

Среди этих ведомств необходимо выделить государственный совет при императоре (орган, подготавливавший законопроекты и обсуждавший по поручению императора вопросы политики). Существовали префекты, исполнявшие администартивные, судебные и военные обязанности (рис. 12).



Рис. 12. **Государственный строй Рима в период домината**

Чиновники получили особый статус, ряд привилегий, в том числе право на пенсию. Им присваивалась определенная форма одежды.

Изменилась и военная организация Рима. В связи с массовыми восстаниями рабов и покоренных народов, а также возросшей необходимостью защищать пределы государства от вторжения германских, славянских и азиатских племен армия была разделена на силы, выполняющие полицейские функции, и пограничные войска. Широкий доступ в армию получили «варвары», порой использовалась и вооруженная сила их племен.

Преторианская гвардия[1], сыгравшая важную роль в эпоху «солдатских императоров», преобразовалась в дворцовую стражу, которая, впрочем, порой тоже определяла судьбу императоров. Общеимперская полиция возглавлялась начальником императорской канцелярии (в Риме — префектом города), развившаяся тайная полиция — префектом претория.

Государственные формы поздней империи были образцом для подражания на протяжении Средних веков. В особенности это отразилось на истории государственной власти во Франции, Германии, Испании, Италии.

До сих пор сохраняется терминология, созданная в период империи. С тех времен ведут свое начало титулы, некоторые церемонии, дипломатические ритуалы и т.д.

Пережив кризис в III в., империя вновь укрепилась в результате серьезных реформ, проведенных Диоклетианом (284—305 гг.) и Константином (306—337 гг.). Реформы Диоклетиана касались государственного устройства империи. Верховная власть делилась между четырьмя соправителями. Двое из них, носившие титул август, управляли каждый своей половиной империи — Западной и Восточной. Они избирали себе соправителей, которым присваивался титул цезаря. Были разукрупнены провинции, их стало больше ста. Они, в свою очередь, объединялись в более крупные территориальные образования — диоцезы.

Другие реформы Диоклетиана усиливали власть землевладельцев над крестьянством. В частности, землевладельцы получили право посылать по своему выбору определенное число зависимых людей на военную службу, в императорскую армию.

---

[1] Воины личной охраны императора.

Начатые Диоклетианом реформы продолжил император Константин. Его денежная реформа оказалась удачной и привела к стабилизации денежного обращения. При Константине завершился процесс закрепощения крестьян-колонов. Такая же политика проводилась и в отношении ремесленников, которым запрещалось изменять «свое состояние».

В армию стали широко привлекаться варвары, получавшие римское гражданство и возможность продвигаться по служебной лестнице вплоть до занятия высших должностей.

Завершена была и административная реформа Диоклетиана. В каждой из двух частей империи было образовано по две префектуры, управлявшиеся префектами, обладавшими гражданской властью. Военная власть в префектурах принадлежала военным магистрам — двум начальникам пехоты и двум начальникам конницы.

Префектуры делились на диоцезы (их было шесть в западной части империи и семь в восточной), возглавляемые викариями; диоцезы состояли из провинций, которыми управляли ректоры, провинции — из округов с окружной администрацией.

Если эти реформы Константина были продолжением дела, начатого Диоклетианом, то в вопросах религиозной политики Константин придерживался противоположных Диоклетиану позиций. Диоклетиан запрещал отправление христианских религиозных обрядов, поощрял разрушение церквей, гонения на христиан. Константин же полагал, что христианство из религии бедняков и угнетенных, каким оно было в период своего возникновения, превратилось в религию, которая может идеологическими средствами укрепить государственный строй. Он увидел в христианской церкви прочную опору абсолютной власти императора, что повлекло за собой резкий поворот в религиозной политике. В 313 г. императорским эдиктом христианство было признано равноправным с другими религиями, существовавшими в империи, а затем, после крещения Константина, — государственной религией.

При Константине столица империи была перенесена в город Византий, названный затем Константинополем (330 г.). Разделенная на две части (западную и восточную), Римская империя шла к своему закату. Восточная Римская империя (впоследствии — Византия) продержалась

до 1453 г., а Западная в V в. превратилась в «проходной двор» для грабивших ее варваров. Она просуществовала до 476 г., когда была свергнута власть последнего римского императора Ромула Августула.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Кто такие патриции и плебеи? Почему изначально плебеи не входили в римскую общину?
2. Какие категории населения относились к свободным гражданам, а какие к зависимым?
3. Какие особенные черты были присущи царской власти в Риме? Можно ли назвать форму правления в Риме монархией?
4. Когда и при каких условиях в Древнем Риме установилась республика?
5. Охарактеризуйте государственные органы Римской республики (сенат, центуриатные, трибутные и куриатные собрания).
6. Каковы были функции ординарных (обычных) и экстраординарных (чрезвычайных) магистратур?
7. Чем можно объяснить произошедший переход от республики к империи? Объясните, чем отличается имперская форма правления от республиканской.
8. Почему имперская форма правления сделала возможными проявления деспотизма и беззакония?
9. Какие факторы, по вашему мнению, сыграли решающую роль в упадке Рима?
10. Какие черты римской государственности можно выделить? Каковы ее достижения и уроки?

2.4. Римское право

Считается, что римляне трижды завоевывали мир: в первый раз они покорили его своими железными легионами, во второй — римским правом, которое стало основой законодательных систем многих современных государств, в третий раз они сделали это повсеместным распространением христианства.

Развитию римского права способствовали многие обстоятельства. Прежде всего — высокий уровень экономических отношений, достигнутый Римом в периоды поздней республики и принципата.

Не меньшее значение имела многонациональность империи, породившая потребность «примирения» многих, зача-

стую отличающихся друг от друга, правовых систем, существовавших в завоеванных странах, прежде всего в Греции, Египте, Сирии и др. Римские юристы имели возможность воспользоваться результатами правового развития отдельных частей империи. Особенное влияние на формирование их взглядов оказало афинское право. Нельзя не отметить, наконец, то внимание, которое уделялось праву, и тот почет, которым была окружена деятельность юристов, особенно выдающихся, таких, как Гай, Ульпиан, Модестин, Папиниан, Павел и др.

По словам американского историка и философа В. Дюранта, с которыми мы не можем не согласиться, «право Рима явилось характерным и долговечным выражением сущности римского духа. Как Греция стоит в истории символом свободы, так Рим — символом порядка; Греция завещала демократию и философию в качестве основания личной свободы — Рим оставил нам законы, традиции управления в качестве фундамента социального порядка»[1].

2.4.1. Система и источники римского права

Времена меняются, и законы
меняются вместе с ними.
Древнеримская поговорка

Римские юристы делили право своей страны на публичное и частное. «Публичное право, — говорил римский юрист Ульпиан, — есть право, которое относится к положению римского государства, частное — к пользе отдельных лиц».

Критерием такого деления являлся характер интересов, защищаемых правом: нормы публичного права защищали интересы государства и его органов, определяли компетенцию учреждений и должностных лиц, регулировали взимание налогов, определяли, какие деяния являлись преступными, какие наказания полагались за них, регулировали отношения между государством и частными лицами; нормы частного права охраняли интересы частных лиц (см. рис. 13).

[1] *Дюрант В.* Цезарь и Христос. М. : КРОН-ПРЕСС, 1995. С. 111.

К публичному праву, исходя из современной правовой систематики, принято относить государственное, административное, финансовое, уголовное, военное, международное право и т.д. Частное же право защищает интересы частных лиц, субъектов права, равных перед законом, в случае их вступления в имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения (вещные, семейные, обязательственные, наследственные и т.д.).

Традиционно считается, что римское частное право по сравнению с правом публичным представляет собой бóльшую ценность, как более развитое и приспособленное к регулированию отношений, возникающих из форм товаропроизводства и товарооборота.

Однако, на наш взгляд, нельзя пренебрегать изучением положений публичного права, ведь между частным и публичным правом существовала органическая связь. Деятельность тех же юристов и магистратов протекала в рамках публично-правовых установлений. Частное право то явно, то незримо поддерживалось публично-правовыми нормами, публичным правопорядком. Вне этого правопорядка немыслимо было издание законов и вообще правовых норм, невозможно было осуществление административной и судебной деятельности. Публичное право составляло не только фон, но и до некоторой степени основу, на которой строилось и развивалось частное право. Возможности публичного права подчеркиваются известной формулой римских юристов: «Частные соглашения не могут изменить предписаний публичного права».

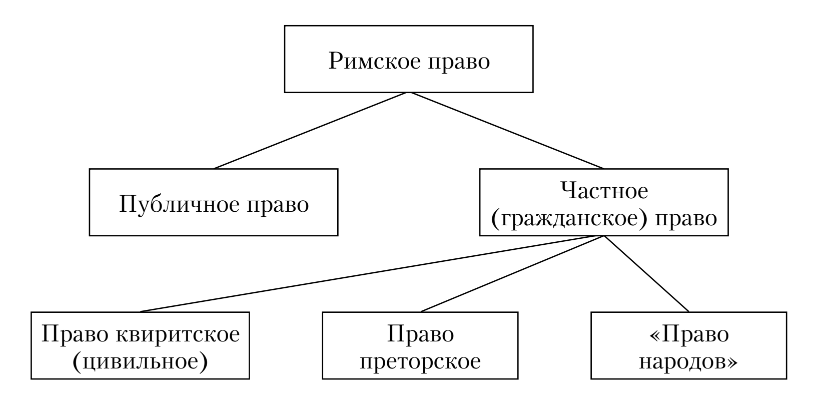


Рис. 13. **Структура римского права**

Римское частное право было представлено тремя ветвями, появившимися в различное время. Первую составляли нормы квиритского (цивильного) права, формирование и развитие которого пришлось на VI — середину III в. до н.э. Нормы данного права регулировали исключительно отношения между квиритами — римскими гражданами. Параллельно с квиритским правом появилось преторское право — вторая ветвь частного права, выросшая из эдиктов магистратов, в особенности из преторских эдиктов.

Позднее преторские эдикты включали формулы, которые были направлены на изменение норм цивильного права. Они регулировали отношения между римскими гражданами. В отличие от норм квиритского права, эти нормы были освобождены от формализма, религиозной обрядности и символики.

В республиканский период появилась еще одна система римского права — «право народов». Эта система впитала в себя институты римского права и нормы права Греции, Египта и некоторых других государств.

В отличие от квиритского и преторского права нормы «права народов» регулировали отношения между римскими гражданами и перегринами, а также между перегринами на территории Римского государства. Это право по сравнению с римским правом древнейшего периода отличалось простотой, отсутствием формальностей и гибкостью. Исконное римское частное право и «право народов» длительное время дополняли друг друга.

Постепенно происходило сближение всех трех систем права. Если в начале III в. н.э. еще сохранялись некоторые различия между ними, то уже к середине IV в. все три системы образовали единое римское частное право.

Римское право как единое целое восходит к четырем источникам (см. рис. 14).

1. Самым древним неписаным источником права Рима было обычное право как совокупность правовых обычаев. «Обычай, — говорили римляне, — делает закон». Нормы обычного права длительное время регулировали различные стороны общественных отношений. Даже после появления писаных источников права обычаи еще долго продолжали дополнять их.

2. Наряду с обычным правом уже в древнейший период появились законы (leges) как вторая форма источников

права. Не все нормативные предписания являлись законами. Для того чтобы получить признание, закон, по мнению римлян, должен был обладать соответствующим внутренним содержанием и быть принятым с учетом определенного порядка, предписанного правом.

Закон должен был представлять собой оформленное выражение общей воли римского народа. Соответственно, силу закона могли получить только постановления учреждений, воплощавших эту волю. Существовало несколько видов законов.

Чтобы любые вновь изданные законы не нарушали раз за разом всю систему правовых норм, были выработаны определенные правила. Для придания действительности своим правовым предписаниям закон должен был быть должным образом обнародован или опубликован. В Риме эта процедура влияла на вступление закона в силу самым непосредственным образом. Закон должен был быть вписан определенным образом в историческую систему правовых норм прежнего и будущего законодательства. Обратной силы законы не имели.

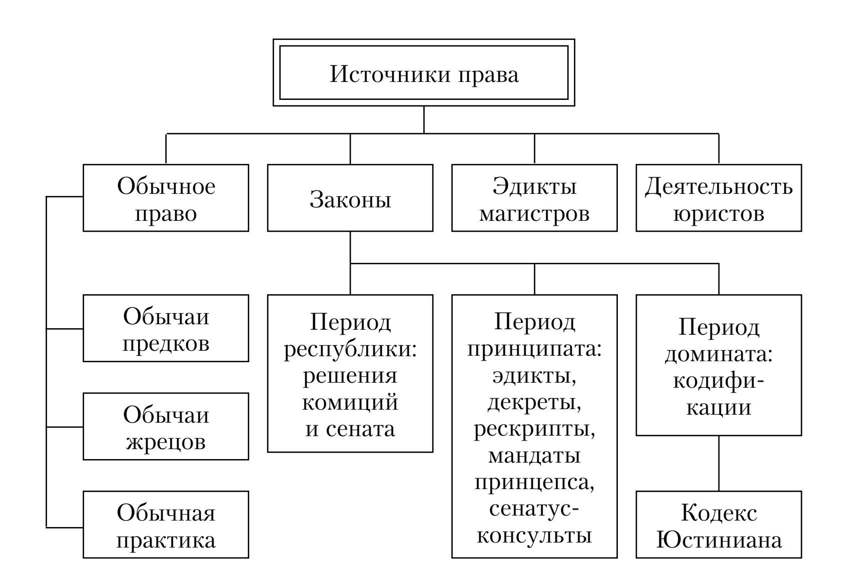


Рис. 14. **Источники римского права**

Действие закона характеризовалось временными и территориальными качествами. Подразумевалось неограниченное время действия закона (закон не предусматривал точно означенного срока окончания действия). Он прекращал свое действие в связи с изданием нового закона, регулирующего те же отношения.

Первыми законами стали законодательные акты, принимавшиеся в республиканский период на куриатных и центуриатных собраниях, и plebiscita («постановления плебса») — акты трибутного собрания. Они признавались сенатом только в том случае, если перед их вынесением на рассмотрение народного собрания были соблюдены надлежащие формальности и они представлялись народу магистратом сенаторского сословия. Если сенат и народное собрание были единодушны в принятии закона, его непреложность освящалась именем римского народа (Populus Romanus).

В период поздней республики в связи с падением роли народных собраний утратили свое значение и законы, принимаемые народными собраниями. Законодательные полномочия перешли к сенату. Уже в начале I в. н.э. акты сената (senatus consult) стали основной формой закона. Правда, сенат был лишен законодательной инициативы, и постановления, принимаемые этим органом, исходили от императора-принцепса и закрепляли его волю.

По мере укрепления императорской власти принимали силу закона распоряжения императора, или конституции (constitutiones). Их разновидностями были: 1) эдикты — общие распоряжения императора, обращенные ко всему населению Рима; 2) мандаты — инструкции, адресуемые должностным лицам (императорским чиновникам, правителям провинций и др.); 3) декреты — решения по судебным делам, которые рассматривались императором; 4) рескрипты — императорские распоряжения по отдельным вопросам, с которыми к нему обращались римские граждане и магистраты. Декреты и рескрипты играли особую роль, поскольку они толковали нормы права.

Наиболее значимым моментом в истории становления римского законодательства стало издание в середине V в. до н.э. Законов XII Таблиц — свода публичного и частного права. Двенадцать таблиц вызвали двойную юридическую

революцию: обнародование и секуляризацию[1] римского права. Они привели к превращению неустойчивого неписаного обычая в ясные писаные нормы законодательства. Право перестало считаться божественным. Законы XII Таблиц формировали правовые нормы, которые носили, как правило, не казуистический, а общий характер, регулировали наиболее типичные общественные отношения.

Полный текст Законов XII Таблиц не сохранился. Фрагменты текста Законов сохранились в отдельных письменных текстах или в ссылках, представленных в сочинениях известных римских юристов. Исследователями римского права предпринимались неоднократные попытки реконструировать Законы, систематизировать их положения. Некоторые из них были весьма успешны. Современная юридическая наука признает подлинность 140 правовых положений таблиц, которые систематизированы по разделам.

Даже простой перечень названий таблиц дает возможность составить представление о том, насколько широко и полно Законы регулировали существовавшие общественные отношения: о вызове в суд; о свершении исков; о долговом рабстве; о порядке манципации при сделках; о завещании и семейных делах; о пользовании земельным участком; о воровстве; о личном оскорблении — обиде; об уголовных наказаниях; о порядке похорон и церемоний; о публичных делах в городе. По словам Цицерона, одна небольшая книжица Законов XII Таблиц весом своего авторитета и объемом пользы превосходила все библиотеки философов.

3. Наибольшее значение для развития римского права имели эдикты магистратов, и в первую очередь — эдикты преторов. Они формировали особую систему римского права — преторское право. Эдикты представляли собой распоряжения и программы преторов как администраторов.

Полномочия по изданию эдиктов вытекали из права претора лично отправлять правосудие в определенной сфере и из полномочия высшего магистрата, согласно которому ему предоставлялась власть как судебная, так и административно-принудительная.

Истории римского государства известны эдикты других должностных лиц, в частности чиновников, которые кон-

[1] Секуляризация — процесс освобождения всех сфер общественной и личной жизни.

тролировали экономическую сферу. Их законодательные распоряжения касались вопросов правового регулирования торговли, прав и обязанностей участников гражданских сделок, исковых требований, вытекавших из рыночного оборота.

Преторские эдикты играли важную роль и в формировании законов. Каждый новый городской претор издавал преторский эдикт, который обнародовался на Форуме глашатаем и записывался на стене. В этом документе провозглашались принципы, опираясь на которые, претор намеревался отправлять свои судебные функции. Например, претор указывал, в каких случаях он мог рассмотреть иск, а в каких отказать в его рассмотрении. Эдикт был действителен в течение года. По истечении этого срока вступал в силу эдикт вновь избранного магистрата. Однако новый магистрат, как правило, брал из программы своего предшественника удачные формулировки, приобретавшие из года в год устойчивую форму.

Подобные эдикты могли издаваться и провинциальными преторами. Благодаря предоставлению им властных полномочий преторы могли не только толковать, но и вырабатывать новые законы.

В эпоху принципата одновременно с усилением власти принцепсов и возрастанием их законодательных полномочий стала терять значение деятельность преторов. Этому в немалой степени способствовало и то, что основные типы исков и способы защиты права уже были сформированы. Претор нередко отменял решения своего предшественника, а иной раз и придерживался противоположных ему принципов, в связи с чем расплывчатость законов и предвзятость приговоров накладывались на распространенные в любой юридической системе злоупотребления и недостатки. В первой половине II в. по указанию императора был составлен окончательный текст преторского эдикта.

4. Самостоятельной формой правообразования в классический период являлась деятельность юристов. Юристы вырабатывали формулы для юридических действий, давали консультации частным лицам по вопросам права и ведения дел в судах. Осуществляя консультационную деятельность, они решали казусы и восполняли пробелы в праве. Юридические решения конкретных вопросов стали приобретать обязательное значение и распространяться на аналогичные ситуации.

Октавиан Август установил правило, в соответствии с которым «мнения» юристов, соответствующие определенным требованиям, приобретали полную силу закона. Требования эти сводились к следующему: юрист должен был предварительно получить от императора право на формулировку юридических мнений, его ответ-мнение должен был скрепляться печатью судьи, рассматривавшего данное дело. К эпохе Юстиниана юридические мнения составили обширную правовую литературу, во многом повлияв на создание выдающихся источников римского права — Дигест и Кодекса Юстиниана.

С середины III в. деятельность юристов утратила свое значение как источник права. Юристы перестали создавать правовые конструкции, превратились в чиновников, исполнявших волю императора. В эпоху принципата римские классические юристы разделялись на две школы: консервативную школу сабинианцев и более прогрессивную школу прокулеанцев. В 426 г. был принят закон, согласно которому обязательную силу по вопросам права имели лишь сочинения пяти юристов: Гая, Папиниана, Павла, Ульпиана и Модестина. Именно их сочинения занимают более трех четвертей объема текста Дигест Юстиниана[1].

2.4.2. Периодизация и систематизация римского права

> Второму и третьему векам нашей эры выпала честь дать римскому праву окончательные формулировки.
>
> *Вил Дюрант, американский историк и философ*

Право Рима развивалось более тысячи лет. В литературе существуют различные подходы к определению этапов развития римского права[2]. На наш взгляд, наиболее удобной

---

[1] *Яровая М. В.* Римское частное право. СПб., 2004. С. 17.

[2] К. Г. Федоров и Э. В. Лисневский выделяли два основных периода в развитии римского права — предклассический (II—I вв. до н.э.) и классический (I—III вв. н.э.) (см.: История государства и права зарубежных стран. Ростов н/Д, 1994. С. 228). Есть большая группа сторонников трехэтапного развития римского права. Так, О. А. Жидков и Н. А. Крашенинникова разбивают правовой путь на древнейший (VI — середина III в. до н.э.), классический (середина III в. до н.э. — конец III в. н.э.) и постклассический (IV—VI вв. н.э.) периоды (см.: История государства и права ➲

для изучения является следующая периодизация истории римского права:

- древнейший период (VI в. до н.э. — середина III в. до н.э.);
- классический период (середина III в. до н.э. — конец III в. н.э.);
- постклассический период (конец III в. н.э. — VI в. н.э.).

Данная периодизация весьма условна, как и любая другая. В реальном историческом контексте римское право лишь постепенно переходило из одного состояния в другое. Кроме того, в одних сферах оно развивалось быстрее, в других — медленнее.

Древнейшее право (квиритское, цивильное) соответствовало ранней ступени развития государственности. Можно выделить следующие основные черты этого периода: 1) пронизанность права религиозными нормами, обычаями, простыми нормами морали и нравственности; 2) архаичность и экзотичность; 3) неразвитость институтов права, основных понятий; 4) этническая самобытность права; 5) коллективизм, связанный с существованием общинных отношений, коллективных форм собственности; 6) сословные различия; 7) строгость закона и суровость наказания.

Римское право данного периода представляло собой смесь племенных обычаев, царских постановлений и жреческих повелений. Право было одновременно и lex, и ius — и приказом, и справедливостью. Оно определяло не только человеческие взаимоотношения, но и отношения между людьми и богами. Преступление вносило разлад в эти отношения, оно разрушало мир с богами. Закон и наказание, по представлению римлян той эпохи, были способами восстановления этих мирных отношений. Жрецы провозглашали, что́ является справедливым и несправедливым, в какие дни можно проводить судебные заседания.

Все вопросы, касавшиеся вступления в брак и развода, завещаний и передачи имущества, прав детей, требовали участия жреца так же, как теперь они требуют участия

➲ зарубежных стран. М., 1996. Ч. I. С. 152); О. А. Омельченко отстаивает четырехзвенную классификацию (см.: Римское право. М., 2005. С. 22—23); пять самостоятельных и отличающихся друг от друга ступеней в генезисе римского права называет Е. Л. Скрипелев: древнейшая (архаическая) — 753—367 гг. до н.э.; предклассическая — 367—27 гг. до н.э.; классическая — 27 г. до н.э. — 235 г. н.э.; постклассическая — IV—V века н.э.; юстиниановская — 527—565 гг. н.э. (см.: Основы римского права. М., 2001. С. 19).

юриста. Только жрецам были известны формулы, без которых никакое дело не могло считаться законным. Они являлись своеобразными первыми римскими юристами или советниками по правовым вопросам.

Законы были записаны в свитках, они очень тщательно оберегались от плебса, что зачастую возбуждало подозрения, будто жрецы вносят изменения в их текст.

Кроме того, древнейшее право характеризовалось формализмом, казуальностью норм, сравнительно узкой сферой действия. Связь права с обрядностью, символикой, традициями делало его непонятным и чуждым для других народов. Все это определяло «замкнутость» раннего римского права.

Рассматривая упрощенное древнейшее право с позиций современности, нельзя видеть в нем только его несовершеннные черты. Простота и упрощенность формы права полностью отвечали потребностям своего времени. Как справедливо замечает историк права А. И. Косарев, «право не может быть выше достигнутого уровня культурного и экономического развития общества, иначе оно не может быть действенно»[1].

Второй период истории римского частного права — **классический** — начался с середины III в. до н.э. и закончился в конце III в. н.э. (начало правления Диоклетиана). Он характеризовался расцветом римской юриспруденции. Именно в конце этого периода римское частное право достигло своего расцвета. Для этого периода характерны: 1) рационализм и универсализм права; 2) мобильность права, отход от формализма; 3) развитость структуры, институтов права; 4) светский характер права; 5) индивидуализм права; 6) четкость, лаконизм изложения правовых норм, основных правовых понятий; 7) нивелирование прав групп свободного населения.

Римское классическое право было вызвано к жизни зрелым состоянием общества, развитостью его культуры, товарно-денежных отношений и отразило высокий уровень содержания правовых норм, правовой культуры, юридической техники. Классическое римское право было свободно от религиозной обрядности и символики. Преодолев родоплеменную замкнутость, римское право распространилось на гражданско-правовые отношения римлян с иностран-

---

[1] *Косарев А. И.* Римское частное право. М., 1998. С. 25.

цами. Сформировались системы преторского права и права народов, появились адвокатура и нотариат. Право стало способно быстро реагировать на новые требования жизни.

На этом этапе многие правовые нормы и сентенции юристов приобрели характер афоризмов: «Знать законы — значит не держаться за их слова, но понимать их силу и значение», «Права написаны для бдительных» и др.

Понятие «классичность» не следует понимать буквально. Такой взгляд, не учитывающий отдельных этапов развития права, не может считаться правильным. Разве можно отнести к «классике» понятие о том, что «раб есть вещь»?

Классичность второго этапа римского права во многом характеризовалась его пластичностью и динамизмом, весьма полным раскрытием своих возможностей к совершенствованию и усвоению правового опыта других народов.

В третьем периоде истории римского частного права — **постклассическом** (конец III в. н.э. — VI в. н.э.) — творческий потенциал римского права был исчерпан. Стирание граней между отдельными ветвями римского права позволило осуществить систематизацию права. Полная систематизация римского права была проведена в Восточной Римской империи (Византии) в VI в.

Рассматриваемый период характеризовали две тенденции.

Первая из них заключалась в поступательном движении права, получившем выражение в повышении его теоретического и технического уровня, в складывании единой системы римского права, усилении «социальных» мотивов права.

Постклассическое право прежде всего было основано на результатах своего предшествующего развития. Завершились процессы, которые имели место и на предыдущем этапе. Так, окончательно потеряло значение деление римского права на квиритское, преторское и «право народов». Было усовершенствовано юридико-техническое состояние права. В этот период появились первые кодексы, носившие неофициальный характер. Тенденция восходящего движения права объяснялась не только силой инерции, но и тем, что переживаемые империей трудности давали дополнительные импульсы к совершенствованию права. Это во многом и определило то обстоятельство, что высшие достижения римского права были получены в императорский период в условиях упадка и политического разложения.

Второй тенденцией, затронувшей все отрасли права, стало разложение правовой системы, проявление реакционных веяний (развитие права приостанавливалось, падала его действенность, право деспециализировалось, возрастали сословные различия).

Усилились ограничения по вероисповедальному принципу, упрочилось сословное деление населения. Законом стала считаться воля императора. Нарастало противоречие между двумя правовыми порядками — старым и новым (императорским) законодательствами. Декларации о верности «естественному праву» и «справедливости», «гуманности», содержащиеся в законах, при крайней продажности судей открывали широкие возможности для злоупотреблений, становились по преимуществу средством социальной демагогии.

2.4.3. Свод гражданского права Юстиниана

> Только в VI в., уже после падения Западной Римской империи, кодификация римского права получила вполне законченные формы.
>
> *Е. Л. Скрипелев,*
> *российский историк права*

В условиях кризиса и разложения рабовладельческого общества к концу III в. развитие частного права приостановилось. В результате стирания границ между цивильным и преторским правом, с одной стороны, и «правом народов» — с другой, и образования единой системы права были созданы условия для систематизации римского права.

Первая систематизация была проведена частными лицами. В конце III в. вышли кодексы Гермогениана и Грегориана. В 438 г. была проведена первая официальная систематизация и издан кодекс Феодосия. В период с 528 по 534 г. группа юристов под руководством Трибониана провела огромную кодификационную работу и создала три крупных сборника римского права (Институции, Дигесты и Кодекс), включавшие несколько десятков книг. После этих кодификационных работ император Юстиниан, прекрасно владевший латынью и получивший блестящее юридическое образование, издал ряд законов, получивших название «Новеллы» (новые законы).

Во время правления императора Юстиниана (527—565 гг.) была проведена всеобъемлющая кодификация права, основанная на новых принципах, отражавших высокий уровень юридической науки Византии в рамках римской правовой культуры (рис. 15).

В XII в. полная кодификация Институций, Дигест, Кодекса и Новелл получила название «Свод гражданского права» (Corpus juris civilis). Институции были составлены в 533 г. на основе сборников, составленных юристами, прежде всего Гаем. Институции имели силу закона, на них могли ссылаться судьи при вынесении решений. Одновременно они являлись элементарным учебником права. Институции были опубликованы в четырех книгах (общее учение о праве и конкретное учение о субъектах права или лицах, общие институты вещного права, учение об обязательственном праве, учение об исках и принципах применения права в суде) и 98 титулах. С этого времени такая схема систематизации права стала называться институционной.

Дигесты, или Пандекты (Digesta, Pandectae) были составлены в 530—533 гг. Они стали самой объемной частью свода Юстиниана. Одну треть всего объема Дигест составляли извлечения из сочинений Ульпиана, 1/6 — из сочинений Павла. Дигесты были разделены на 50 книг, книги состояли из титулов, титулы — из фрагментов. Позднее ряд фрагментов был разделен на параграфы.

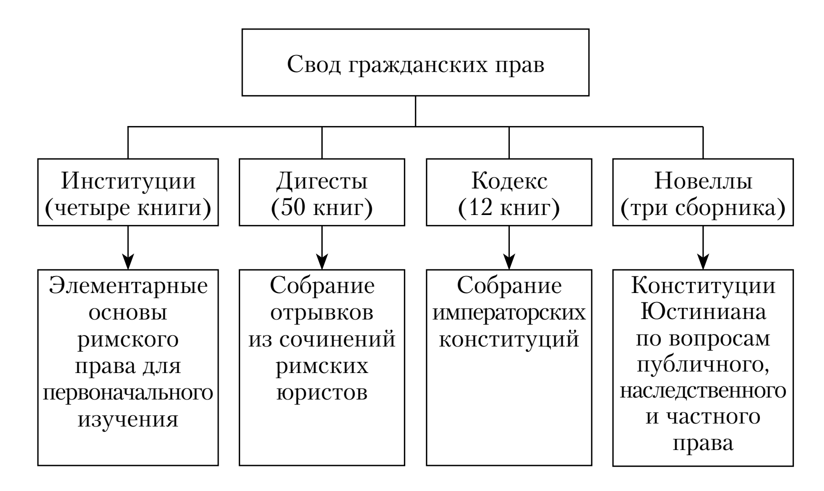


Рис. 15. **Структура свода гражданского права**

Всего в составе этого документа насчитывают до 9200 отрывков из 2 тыс. работ, принадлежавших перу 39 известных юристов I—V вв. н.э.

Дигесты представляли собой структурированный свод высказываний римских юристов и положений римского права. Весь материал условно подразделялся на семь частей. В первой (книги 1—4) рассматривались общие вопросы права и учение о субъектах права — лицах; во второй (книги 5—11) — «о праве лиц на свои собственные и на чужие вещи, о защите права собственности», т.е. вещное право; в третьей (книги 12—19) — об обязательствах двусторонних, или возникающих из «взаимного доверия». Четвертая часть (книги 20—27) была посвящена обеспечению исполнения обязательств, издержкам и исковым требованиям, возникающим из обязательств, и обязательствам, связанным с реализацией семейных и опекунских прав; пятая (книги 28—36) — завещаниям; шестая (книги 37—43) — самым разнообразным правовым коллизиям, решаемым по судейскому усмотрению; седьмая (книги 44—50) — вопросам, связанным преимущественно с уголовным и публичным правом. Последняя книга посвящалась старым юридическим выражениям, терминологии, высказываниям, пословицам и т.п.

Кодекс (Codex) — собрание императорских конституций — был составлен в 529 г. (последняя его редакция — в 534 г.). Он включал в себя 4600 императорских конституций и состоял из 12 книг, разделенных на титулы. Титулы объединяли императорские конституции, расположенные в хронологическом порядке. Распоряжения, включенные в каждый титул, были пронумерованы; длинные распоряжения разделялись на параграфы. Книги 1 и 9—12 были посвящены различным вопросам публичного права (церковного, административного, уголовного); книги 2—8 — частному праву. При систематизации сохранялись даты издания конституций и имена даровавших их государей.

Новеллы (Novellae) кодификации Юстиниана были составлены в 535—555 гг. и представляли собой распоряжения Юстиниана. Они не были сведены в официальный сборник. Сохранились три сборника, составленных частными лицами. Первый из них состоял из 122 конституций, второй — из 134 актов, а третий — из 168 актов, 153 из которых принадлежали Юстиниану. Конституции

Юстиниана касались различных вопросов публичного и местного права[1].

Собственно кодификацией права, связанной с переработкой правовых источников и их систематизацией, можно считать лишь три первые части Свода Юстиниана.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Раскройте понятие римского права.
2. Назовите основные черты римского права.
3. Что лежало в основе деления римского права на публичное и частное?
4. Что представляла из себя структура римского права?
5. Охарактеризуйте основные периоды развития римского права.
6. Дайте характеристику цивильного, преторского права и «права народов».
7. Каковы источники римского права?
8. Раскройте содержание деятельности римских юристов.
9. Назовите основные периоды истории римского права и охарактеризуйте их.
10. Какие подходы к периодизации римского права существуют в отечественной литературе?
11. Какие причины повлекли изменения в римском праве на разных этапах его развития?
12. Каковы основные тенденции развития римского права на завершающем этапе его истории?
13. Какова структура «Свода гражданского права» Юстиниана?
14. Опишите каждую из частей «Свода гражданского права Юстиниана».

[1] См.: *О. А. Омельченко*. Римское право. М., 2004. С. 41—44.

Раздел II

ГОСУДАРСТВО И ПРАВО В СРЕДНИЕ ВЕКА

Глава 3
СТРАНЫ СРЕДНЕВЕКОВОЙ ЗАПАДНОЙ ЕВРОПЫ

> На Западе произошел тот единственный значимый, существенный для всего мира прорыв, чьи следствия привели к ситуации наших дней и чье окончательное значение все еще не проявилось полностью.
>
> *К. Ясперс,*
> *немецкий историк, философ*

В результате освоения данной дисциплины студент должен ***знать***:

• природу, исторические закономерности возникновения, функционирования и развития феодального государства, как одной из стадий развития государств в соответствии с формационным подходом;

• наиболее важные государственно-правовые институты, основные элементы этих институтов (социальная структура, правовой статус жителей, органы государства, государственный аппарат, механизм правового регулирования) на примерах:

✓ раннефеодального государства франков;

✓ королевства Франции как классического образца феодального государства;

✓ специфической истории Германии как «Священной римской империи германской нации»;

✓ Англии как родины первого парламента;

• исторические факты, государственно-правовые явления, хронологию известных исторических событий, знаменательные даты, имена государственных деятелей — правоведов;

• особенности формирования и эволюции феодальных правовых систем и государственности у отдельных народов, закономерности, динамику и направленность их развития в рамках общечеловеческой цивилизации;

• понятийный аппарат по юриспруденции средневековых государств;

***уметь*:**

• использовать полученные знания для понимания движущих сил и закономерностей исторического процесса в Средние века;

• свободно оперировать знаниями исторических актов, юридически точно сравнивать правовые дефиниции из сводов законов отдельных средневековых стран;

• выражать и аргументировать свою точку зрения по государственно-правовой истории Средневековья;

***владеть*:**

• методами анализа различных типов и форм средневекового государства;

• юридическими средневековыми понятиями и категориями;

• навыками работы со средневековыми правовыми актами, сбора и обработки историко-правовой информации;

• навыками использования исторического материала средневекового прошлого в процессе углубления современных знаний о государстве и праве.

3.1. Феодальные формы государства и особенности права стран Западной Европы

Падение Западной Римской империи повлекло крушение античных государственно-правовых порядков и гибель цивилизации, представлявшей собой высшее достижение Древнего мира. Это событие, хотя и повлекло за собой на долгое время утрату богатейших духовных ценностей античного мира (особенно его демократического наследия), не стало регрессом в истории государственности и человечества в целом. Развал Римской империи сделал возможным появление новых государств и народов. Они уступали римлянам в политико-правовой культуре, но сумели создать свои, неизвестные странам Востока и античному миру формы государственности и права.

Наступила эпоха Средневековья — более чем тысячелетний период в истории общества, государства и права.

Термин **«Средние века»** возник в XV—XVII вв. «Средним веком» (именно так, в единственном числе) было названо XV столетие теми, кто мечтал возродить Античность. Считалось, что «Средние века» — эпоха, не давшая человечеству ничего. Многие ученые-гуманисты того времени считали данный период «сумерками» европейской

истории. Так была заложена традиция критического отношения к Средним векам. Она жива и сегодня. Считается, что «...западноевропейское общество надолго было отброшено назад и вынуждено было проделать новый виток развития...»[1].

Такое отношение к Средневековью нельзя назвать справедливым и научным. В эту историческую эпоху, насыщенную острыми социальными противоречиями, человечество в целом продвинулось вперед в развитии производительных сил, материальной культуры по сравнению с предшествующим периодом истории. Именно в Средневековье закладывался фундамент быстрого изменения облика Европы, стремительной экспансии европейской цивилизации. Средние века, как справедливо указал В. Г. Графский, стали периодом зарождения новой фазы политической и правовой культуры[2].

С точки зрения географии Запад является частью света. Но в исследуемом контексте под «Западом» понимаются все те культуры, которые наследовали культуру Древней Греции и Древнего Рима. Западу противопоставляется в основном мир ислама, Индии и стран Дальнего Востока.

3.1.1. Государственное развитие средневекового Запада

> Если многие люди последуют твоим энергичным усилиям, может быть, на твоей земле возникнут новые или, скорее, лучшие Афины.
>
> *Алкуин, теолог и ученый Средневековья (из письма Карлу Великому)*

Средневековое государство возникло в качестве непосредственного преемника рабовладельческого государства (например, Византия) или вследствие утверждения феодальной частной собственности, образования сословий, минуя рабовладельческую формацию (государство франков, славянские государства).

---

[1] История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под. ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 285.

[2] *Графский В. Г.* Всеобщая история государства и права : учебник для вузов. 2-е изд. М., 2005. С. 219.

Характерной **формой правления** практически во всех государствах мира в Средние века была **монархия**, хотя существовали и особого рода республики. Власть короля, царя осознавалась людьми как нечто естественное, воспринималась как власть, полученная от Бога, а правовые нормы, издаваемые монархами, понимались как «божественное право», поэтому они практически не могли оспариваться, на них нельзя было покушаться. Утверждалось, что король обладает суверенитетом и не подлежит суду.

Средневековый Запад развивался по-иному, чем Восток. Важным катализатором его исторического развития были унаследованные от Античности государственные устои и право. Влияние античных традиций особенно ярко проявилось в эпоху Ренессанса, когда в рамках феодального общества складывались материальные и духовные предпосылки капитализма.

Особенности развития средневекового Запада, как справедливо утверждают О. А. Жидков и В. А. Савельев, определялись не только эволюцией монархического строя и последовательной сменой его форм. Для западноевропейской модели средневекового государства характерной являлась (особенно в периоды децентрализации и территориальной раздробленности) диффузия политической (государственной) власти, которая переходила от короля в руки отдельных светских и духовных магнатов. Сама политическая власть, дающая возможность управлять вассалами, крепостными и лично свободными крестьянами, горожанами, становилась неотъемлемым атрибутом земельной собственности. В таких условиях связи государства с другими элементами (институтами) политической системы становились особенно сложными[1].

В период западноевропейского Средневековья сельская община не порождала каких-либо особых проблем для государства. Она являлась простым объединением крестьян, ведущих индивидуальное хозяйство, и обладала минимальными административными и судебными функциями, полностью находилась под властью короля, сеньора или церкви. Иначе строились отношения государства с теми средневековыми общественными институтами и объеди-

[1] История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 287—288.

нениями, которые в Западной Европе обладали реальной политической властью, прежде всего — с церковью и городами.

Европейцы, являясь наследниками римской государственности, предстают и как наследники античной цивилизации. Однако Запад обрел свое истинное лицо лишь тогда, когда его население создало новую цивилизацию — цивилизацию Запада.

Запад на протяжении веков непрерывно и последовательно развивался. Это достаточно ярко проявилось в становлении государственных институтов.

Можно выделить несколько **форм** западноевропейской **монархии**.

1. **Раннефеодальная монархия** (V—IX вв.). Она характерна для периода становления феодальной собственности, когда формирующийся класс феодалов группировался вокруг короля, чья власть в это время укреплялась. В Европе в период ранних (варварских) государств королевская власть пользовалась поддержкой христианской церкви и крестьян-общинников. В это время складывались первые относительно крупные феодальные государства.

2. **Сеньориальная монархия** (X—XIII вв.). Развитие феодальных поземельных отношений, базировавшихся на натуральном хозяйстве и на эксплуатации феодально-зависимого крестьянства, порождало и новые виды связей между земельными собственниками разного ранга, которые приобретали характер феодальной иерархии. В условиях крайней степени политической децентрализации, фактически феодальной раздробленности единственным способом организации и поддержания государственной власти стали особые договорные отношения, построенные на принципе сюзеренитета-вассалитета.

3. **Сословно-представительная монархия** (XIV—XV вв.). Экономический подъем, связанный с ростом городов и развитием торгового оборота, с накоплением капитала, породил сословную консолидацию западноевропейского общества. В новых условиях стало возможным постепенное территориальное объединение государств на национальной основе, усиление королевской власти, искавшей поддержки у представителей сословий. Для этого периода характерно становление сословно-представительных органов.

4. **Абсолютная монархия** (XVI—XVII вв.). В позднем Средневековье, когда полным ходом шло разложение феодализма и формировались основные элементы капиталистической системы, только сильная королевская власть была способна укрепить и поддержать пошатнувшееся общественное здание. Абсолютная монархия, характеризовалась сосредоточением всей полноты государственной власти, в том числе законодательных, исполнительных, судебных функций, в руках короля, созданием профессиональной армии и бюрократического государственного аппарата, что обеспечивало королю прямое управление и контроль за страной.

Для западноевропейской модели средневекового государства характерным являлось то, что поземельные отношения определяли в то время характер общественного и политического строя.

Владение землей давало и право на реализацию властных полномочий на определенной территории.

Господствующий класс феодалов представлял собой более или менее замкнутую группу людей, наделенных привилегиями — правом собственности на землю, владением крепостными и монополией на осуществление управления и суда. Отношения между феодалами строились на основе взаимной зависимости. Одни выступали в качестве сеньоров (от лат. *senior* — «старший»), другие — в качестве вассалов (от лат. *vassus* — «слуга»). Сеньоры предоставляли своим вассалам земли и гарантировали им защиту, вассалы были обязаны по отношению к сеньорам военной службой и некоторыми другими повинностями. Феодальное владение давалось в пожизненное пользование за службу и отбиралось в случае нарушения вассальных обязательств. Также земля сдавалась в пользование под налоги или ренту.

В то же время, если сеньор не мог или не хотел защитить своего вассала, тот также был вправе считать себя свободным от обязательств. Чем больше вассалов имел сеньор, тем большим было его влияние при дворе. Количество земель и вассалов определяло статус землевладельца, который отражался на его титуле. Отношения сюзеренитета-вассалитета создавали специфическую политическую иерархию, сословность. Экономика же основывалась на собственности господствующих сословий на землю и носила натуральный характер.

По мере того как все больше земель переходило в руки вассалов, они все меньше зависели от милостей королей. Стремления крупнейших землевладельцев к полной власти над своими владениями ослабляли феодальные государства. Монархи далеко не всегда могли положиться на безоговорочную поддержку своих вассалов. Чтобы сохранить свою власть, они использовали соперничество между феодалами, прибегали к методам придворной интриги, заключению династических браков.

Сословное деление, выражавшее неравенство людей, сопровождалось закреплением особого юридического статуса для каждой группы населения. Общество разделялось не только на феодалов и зависимых. Существовали также купцы, ремесленники, банкиры, чиновники. С большей точностью можно было бы выделить три сословия: дворянство, духовенство, все остальные. Каждое сословие имело права и обязанности. Неисполнение обязанностей вело к лишению прав. Внутри сословий также присутствовала своя иерархическая система. Серьезное значение в отношениях имели корпоративные связи в рамках общин, цехов, гильдий.

Важное место в жизни средневековых государств занимала община, обладавшая разносторонними функциями (фискальными, административными, судебными, хозяйственными).

Особую роль играли средневековые города. Их бурный рост относится к концу XI—XII вв., когда началось быстрое развитие ремесла и торговли. Естественно, что города во всех сферах своей жизни находились под влиянием феодальных порядков. Первоначально городское население испытало на себе те или иные формы личной зависимости от феодала, в более позднюю эпоху, уже после приобретения личной свободы, оно не могло преодолеть сословные преграды. Городские производство и торговля не были свободны от разнообразных феодальных пут (цеховой строй, торговые монополии и т.д.).

Автономия городов в феодальном мире достигалась разными средствами: от вооруженной борьбы до простой покупки права самоуправления. Статусы городов в разных странах в зависимости от конкретных исторических условий отличались многообразием. Наибольшую степень автономии в средневековых государствах имели городские общины, получившие статус полного самоуправления.

Отдельным городам удавалось приобрести статус самостоятельного города-государства. Как правило, в таких городах устанавливалась республиканская форма правления (Венеция, Генуя и т.д.).

Города, особенно в эпоху Возрождения, все больше ориентировались на забытые на долгое время античные демократические порядки, а не на феодальные методы властвования. Самим своим существованием города подрывали устои феодализма и содействовали переходу к новым, более высоким формам государственности.

3.1.2. Западноевропейское средневековое право

Никому не будем продавать права и справедливости, никому не будем отказывать в них или замедлять их.

Великая хартия вольностей (ст. 40)

С развитием феодальной государственности в Европе шел процесс становления феодального права.

Исходный материал средневековое право черпало в правовых обычаях, которые долгое время оставались важнейшим источником права. За несколько веков в странах Западной Европы произошел сравнительно плавный и безболезненный переход от родовых, племенных правовых обычаев к правовым обычаям феодальным, имеющим уже не персональный, а территориальный принцип действия. Расцвет феодализма в Европе в XI—XII вв. означал и повсеместное преобладание обычного права. К этому времени в западноевропейском обществе были утрачены многие элементы правовой культуры и даже письменности, получившие когда-то широкое развитие в античном мире, а поэтому и сама устная форма, в которой длительное время выражались обычаи, была практически единственно возможной[1].

Правовые обычаи интегрировались в феодальные отношения, закрепляя все их основные виды. Прежде всего, обычай регулировал личностные и поземельные связи между феодалами-сеньорами и вассалами. В равной мере

---

[1] См.: История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 292—293.

правовые обычаи охватывали отношения между феодалами и крестьянами.

Со временем правовые обычаи записывались и включались в хартии и другие жалованные грамоты, в которых сеньоры определяли привилегии и обязанности вассалов, горожан и крестьян.

Наиболее полное представление о феодальном праве дают так называемые варварские правды, содержавшие многообразные правовые обычаи, устоявшиеся образцы судебных решений. Одна из самых древних — Салическая правда, составленная в правление Хлодвига в конце V — начале VI в., Рипуарская правда — судебник другого франкского племени в своей основной части был создан в VI в., но известен и в редакции VIII в., Вестготская правда появилась в VI—VII вв., Алеманнская и Баварская правды — в VIII в., Саксонская и Тюрингская правды известны в редакции конца VIII — начала IX в.

Все судебники, созданные тремя и более столетиями позже Салической правды, при всей архаичности их норм свидетельствуют о новом этапе развития феодальных отношений. Если Салическая правда относится к тому периоду развития франкского общества, когда процесс распада родоплеменных связей еще не завершился, не утвердилась феодальная частная собственность на землю, то в более поздних правдах уже зафиксировано рождение аллода как отчуждаемой земельной собственности, более четко выражена социальная дифференциация, отношения зависимости среди свободных и пр. Необходимо отметить и тот факт, что все рассматриваемые акты находились под значительным влиянием римского и церковного права.

Близки по содержанию «варварским правдам» и англосаксонские записи норм обычного права, такие как Правды Этельберта (VII в.), Альфреда (IX в.), Законы Кнута (XI в.).

«Варварские правды» представляли собой судебники, руководства для судей. Вместе с тем они не являются сборниками систематически изложенных правовых норм, касающихся всех сторон жизни современного им общества. Они складывались на обычно-правовой основе, что повлекло их неполноту, фрагментарность, бессистемность. Предметно-наглядная форма правовой нормы в «варварских правдах» соответствовала конкретно-образному правосознанию населения того времени, для которого язык юридических абстракций был чужд и непонятен.

Для «варварских правд» характерно также подробное описание различных процедур и ритуальных действий, что свидетельствует об их огромном значении в феодальном праве. Нарушение требований, относящихся к детально разработанной процедуре с произнесением определенных слов, с использованием предметов-символов, могло свести на нет действие самой нормы права.

В этих памятниках права личность не отделена от коллектива, правоспособность человека определяется принадлежностью к роду, общине, большой семье. Вне этих коллективов человек не имел никаких прав. Даже ответственность за то или иное правонарушение возлагалась не только на индивида, но и на ту социальную группу, к которой он принадлежал. С племенным сознанием варваров был связан и персональный характер действия правовых норм.

С укреплением королевской власти появились королевские повеления, распоряжения, которые сначала дополняли правды, а впоследствии оформлялись отдельно.

В развитие права стала вносить свою лепту и церковь, которая начиная с первых веков нашей эры накапливала огромное количество церковных законов (канонов), постановлений церковных соборов и синодов, декретов и решений отдельных епископов, действовавших в пределах регионов их влияния.

Приведем характерные черты феодального западноевропейского права.

1. Основное место в феодальном праве занимали нормы, регулировавшие поземельные отношения, и нормы, обеспечивавшие внеэкономическое принуждение.

2. Феодальное право в значительной степени закрепляло неравенство различных сословий.

3. В феодальном праве не было деления на отрасли права. Существовало деление по субъектам права, что объяснялось его сословной направленностью.

4. Огромное влияние на феодальное право оказали церковные нормы, нередко превращавшиеся в нормы права.

5. На всей территории государства отсутствовало единое право и господствовало право, основанное на местных обычаях.

В то же время в период позднего Средневековья в европейских странах закладывались основы правопорядка, судопроизводства, восходящие к позднеантичному римскому праву.

В Средние века в Европе основную роль играли четыре правовые системы — **римское** право, **городское** право, **каноническое** право, феодальное **ленное** право. Влияние различных правовых систем перекрещивалось, между средневековыми национальными правовыми системами существовали большие расхождения.

По степени разработанности, внутренней структуре, юридической технике феодальное право уступало рабовладельческому частному праву, особенно *римскому*, которое в Западной Европе пережило второе рождение, так называемую рецепцию. Среди основных ее причин необходимо выделить следующие: римское право давало готовые формулы для юридического выражения отношений развивающегося товарного хозяйства; монархи находили в римском праве правовые нормы, обосновывающие их претензии на неограниченную власть. Римское право, как никакое другое наследие эпохи Средневековья, способствовало преодолению государственных и иных территориальных границ, созданию единого стержня европейской правовой культуры.

Важную роль в изучении римского права сыграли средневековые университеты. Созданная в Болонском университете (Италия) школа римского права получила название школы **глоссаторов**. Школа получила свое название потому, что глоссаторы делали свои пояснения и уточнения по тексту Юстиниановых памятников римского права в виде глосс — записей (комментариев) на полях или между строчек рукописи. Глоссаторы создавали учебники права, включавшие краткий пересказ глосс, сборники спорных вопросов, уточнений и различных понятий. Они проделали огромную работу по восстановлению и обработке классического римского права. С течением времени школа глоссаторов прекратила свое существование, уступив место постглоссаторам. Они не проявляли интереса к классическому римскому праву, занимаясь главным образом толкованием правовых понятий и отдельных положений из кодификации Юстиниана, содержавшихся в работах глоссаторов. В своих комментариях постглоссаторы нередко отступали от первоначальных конструкций римского права, но провели большую работу по его согласованию с нормами средневекового канонического и городского права.

Параллельно развивалось и *городское право,* сыгравшее особую роль в становлении общеевропейской правовой

культуры. В основном это было писаное право. Его положения фиксировались городскими статутами, королевскими или иными сеньориальными хартиями, пожалованными городу.

Городское право, несмотря на закрепление в нем некоторых чисто феодальных институтов, по своему основному содержанию не являлось феодальным правом, оно скорее предвосхищало будущее буржуазное право, разрабатывало его принципы. Города широко использовали различные сборники международного торгового права и морских обычаев, составленные в городах Италии, Испании и т.д., и тем самым внесли заметный вклад в формирование единых правовых традиций в странах Западной Европы.

Специфической системой права было право *каноническое,* церковное, основные положения которого излагались в постановлениях церковных соборов (канонах).

Значительную роль играло *ленное право* — совокупность норм права, регулирующих отношения между сеньором и вассалом.

Средневековые европейские юристы внесли заметный вклад в процесс развития позитивного права, значительно обогатили теоретико-познавательный аппарат юридической науки, углубили понимание ее предмета и методологии. Именно в Средние века, несмотря на засилье церкви, были сформулированы и уточнены юридические понятия, проанализированы содержание правовых норм и их действие.

В идеологическом плане воззрения средневековых юристов стран Западной Европы, несмотря на их отдельные исторически прогрессивные положения, в целом были пронизаны идеей легитимации существующего феодального общества.

Произошли изменения в **судебной системе** и **судопроизводстве**. Как правило, верховным судьей являлся монарх. На ранних этапах развития феодального общества сохранялись остатки учреждений военной демократии: отправление суда осуществлялось всем свободным населением. Представители администрации судейских полномочий в точном смысле этого слова не осуществляли. Они лишь созывали собрания людей, которые должны были разрешать дела, и руководили ими. Из присутствующих выбиралось определенное количество судей для решения каждого дела. Со временем стали формироваться их постоянные составы.

Суд не проводил никаких принудительных действий по своей инициативе. Все ведение дела сосредоточивалось в руках потерпевшего — обвинителя. Весь процесс — от возбуждения дела до момента принудительного исполнения решения суда — был проникнут крайним формализмом, носил обвинительный характер.

Основной чертой процесса в период расцвета феодализма стало резкое обособление двух порядков судопроизводства, применявшихся к различным слоям населения. Один, обслуживавший господствующий класс, светских и церковных феодалов, был, как справедливо отметил М. А. Чельцов-Бебутов, «как бы смягченной формой войны между формально равными друг другу сеньорами»[1]. Универсальным способом доказывания являлся судебный поединок в «суде равных». Другой порядок существовал для крепостных. Основной формой осуществления правосудия являлся господский суд, в котором способы доказывания служили интересам феодалов, от имени которых он и вершился.

Социальное неравенство отражалось и в арсенале репрессивных мер. Так, за одинаковые преступления, совершенные по отношению к разным субъектам (королю, его представителям, дворянам — с одной стороны, и простолюдинам — с другой), предусматрвиались различные виды наказания. Проводилось различие и по половому признаку, которое выражалось в разных способах исполнения приговора: женщин, приговоренных к смерти, закапывали или сжигали, но обычно не вешали и не обезглавливали.

Неразвитость основных понятий, например понятия вины как внутреннего отношения лица к совершенному им деянию, сохранялась очень долго. Ордалии, позже судебные поединки, талион постепенно уходили в прошлое. Однако членовредительские наказания применялись еще довольно долго. Это зависило от значения, которое придавалось назидательности наказания. Во многих репрессивных системах феодальной Европы этот символический смысл выражался в виде так называемых показательных, т.е. наводящих на размышления, мер наказания. Они должны были наглядно свидетельствовать о совершенном преступлении. Так, в средневековой Франции насильников сначала кастрировали, а потом казнили.

---

[1] *Чельцов-Бебутов М. А.* Курс уголовно-процессуального права. Очерки по истории суда и уголовного процесса в рабовладельческих, феодальных и буржуазных государствах. СПб., 1995. С. 365.

Немаловажной чертой европейского судебного процесса являлось проникновение в него религиозной обрядности. Это выражалось в том, что в судебном процессе активное, фактически ведущее участие принимали церковнослужители, представители монашеских орденов. Множество преступлений было подсудно церковным судам. В ряде случаев светские суды являлись простыми исполнителями приговоров церковного суда. Постепенно практика рассмотрения дел судами церковной инквизиции распространилась и на светские суды: процесс стал инквизиционным.

С развитием в недрах феодального общества буржуазных отношений различные процессуальные порядки были заменены единым королевско-бюрократическим судопроизводством. Полномочия суда на применение ничем не ограниченных методов добывания истины расширились. Принцип состязательности сторон ушел в прошлое. Розыскная форма процесса вытеснила обвинительную.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Какова периодизация средневековых государств Западной Европы?
2. В чем своеобразие общественного строя феодальных государств? Что представлял собой господствующий класс?
3. Какие формы монархии были характерны для периода феодализма?
4. Дайте характеристику отношениям сюзеренитета-вассалитета.
5. Охарактеризуйте роль церкви в становлении и развитии средневековых государств.
6. Раскройте характерные черты феодального права.
7. Какие правовые системы получили распространение в Средние века?
8. Какие изменения произошли в судебной системе и системе судопроизводства?

3.2. Раннефеодальное государство и право франков

Особую роль в Западной Европе суждено было сыграть салическим (приморским) франкам, входившим в союз германских племен, сложившийся в III в. на северо-восточной границе Галлии. Им потребовалось чуть более 20 лет, чтобы в конце V — начале VI в. захватить бóльшую часть Галлии.

Они расселились на своей новой родине сельскими общинами (марками). Марка считалась собственником всей земли общины, включая леса, пустоши, луга.

Глубинные причины становления франкской государственности коренились в разложении франкской свободной общины, в ее классовом расслоении, начавшемся еще в первых веках новой эры. Местное галло-римское население оказалось зависимым от Рима, влияние которого было огромным. Франки внимательно знакомились с латынью, имели некоторые представления о римском праве. Делопроизводство велось на латинском языке, своей письменности у франков не было.

Вместе с тем аристократия частично сохранила свои позиции. И это особенно сказалось в период формирования новой власти, с помощью которой можно было сохранить в своих руках захваченную страну. Прежняя родоплеменная организация необходимых сил и средств для этого дать не могла и уступила место новой, с военным вождем — королем и лично преданной ему дружиной во главе.

Король и его приближенные решали важнейшие вопросы жизни страны, хотя народные собрания еще созывались. Шел процесс становления новой, франкской власти, опиравшейся не только на вооруженных людей, но и на различные принудительные учреждения, которых не было при родоплеменном строе.

3.2.1. Этапы развития франкской государственности: династии Меровингов и Каролингов

> Становление государства франков происходило сравнительно быстро — в течение жизни одного поколения. Во многом этому процессу способствовали победные войны и, как следствие, быстрая классовая дифференциация франкского общества.
>
> *К. И. Батыр, российский историк государства и права*

Развитие государства у франков можно разделить на два этапа: конец V—VII вв. (период монархии Меровингов) и VIII — первая половина IX в. (период монархии Каролингов).

В **первом периоде** государство франков по своей форме было раннефеодальной монархией. Власть носила наследственный характер и опиралась на широкую социальную базу (рис. 16).

Возникновение государства связано с именем одного из военных вождей — *Хлодвига* из рода Меровингов. Под его предводительством на рубеже V—VI вв. франками была завоевана основная часть Галлии. Хлодвиг решил принять христианство. Принимая веру, он надеялся, что «Христос поможет ему одержать новые победы».

С принятием христианства Хлодвигом церковь стала мощным средством для укрепления королевской власти. Именно церковь дала в руки франкских королей такое оправдание захватнических войн, как ссылка на «истинную веру», а также помогла объединению в вере многих народов под эгидой единого короля как их верховного, не только светского, но и духовного лидера.

За короткий срок Хлодвиг покорил ряд германских племен: аллеманов, саксов, лангобардов и др. Покоренные племена выплачивали франкам дань. В руки Хлодвига и его знати перешли бывшие земли императорского Рима.

Эволюция государственного строя шла по двум направлениям: укрепление собственно королевской власти и ликвидация местного самоуправления. Вместе с тем сохранялись еще общинные, родовые связи. Отношения эксплуатации среди самих франков были неразвиты, немногочисленной была и франкская служилая знать, сформировавшаяся в правящую верхушку в ходе военных походов Хлодвига.

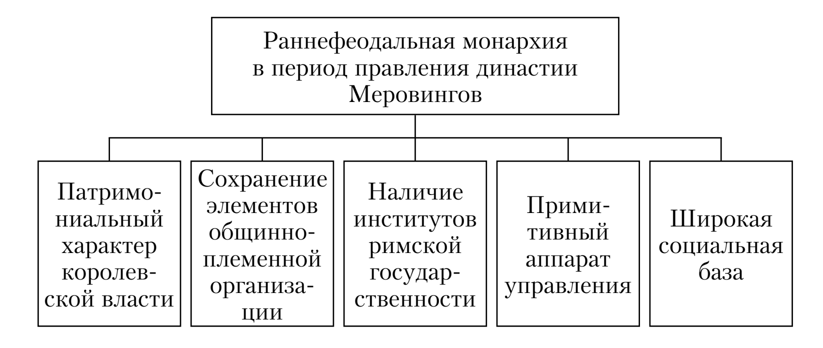


Рис. 16. **Характерные черты Франкского раннефеодального государства Меровингов**

Становление государственности у франков отражало переход от военной демократии к политической системе феодального общества. Оно происходило в переходном от общинного к феодальному обществе, которое миновало в своем развитии стадию рабовладения. Это общество характеризовалось многоукладностью (сочетанием рабовладельческих, родоплеменных, общинных, феодальных отношений). Процесс создания основных классов феодального общества был незавершен. В силу этого раннефеодальное государство несло на себе значительный отпечаток старой общинной организации, в нем сохранялись учреждения племенной демократии.

Уже первые франкские короли обладали значительной властью. Они созывали народное собрание, ополчение и командовали им во время войны, издавали общеобязательные распоряжения, чинили высший суд в государстве, собирали налоги. Неисполнение королевского повеления каралось крупным штрафом или членовредительством, в некоторых случаях могло повлечь даже смертную казнь. Постепенно были ликвидированы местные формы самоуправления — традиционные собрания деревень.

Король выступал прежде всего как «охранитель мира», как исполнитель судебных решений общины. Королевские предписания касались незначительного круга государственных дел — призыва в войско, вызова в суд. Однако король в это время оставался прежде всего военным предводителем, военачальником, главной заботой которого являлись «порядок» в королевстве, усмирение выходящей из повиновения местной знати. Но король мог вторгаться и во внутриобщинные дела, в ее поземельные отношения.

В VI—VII вв. под прямым воздействием позднеримских порядков законодательные полномочия королей усилились, а капитулярии (указы и распоряжения франкских королей), не без влияния церкви, стали содержать положения о священном характере королевской власти, о неограниченности ее законодательных полномочий. Показательно, что в тот же период появляется понятие измены королю, относимой к тяжким преступлениям.

С ограниченностью королевских функций было связано и отсутствие эффективно действующих органов центральной администрации. Складывавшийся государственный аппарат отличался крайней аморфностью, отсутствием организации делопроизводства, соподчиненности, четко разгра-

ниченных между чиновниками должностных полномочий. Центральное управление было в то время сравнительно простым. В источниках упоминается должность *майордома* — первого сановника (при Каролингах этот пост был отменен). Он возглавлял управление королевским дворцом. Однако постепенно его полномочия были расширены: фактически майордом управлял королевскими чиновниками. Последние награждались имениями, располагали частью собираемых судебных пошлин. Со временем имения перешли в феодальную собственность их владельцев.

Нити государственного управления сосредоточились в руках королевских слуг и приближенных. Среди них особое положение занимали *дворцовый граф, референдарий, камерарий.* Дворцовый граф выполнял главным образом судебные функции, руководил судебными поединками, наблюдал за исполнением приговоров. Референдарий (хранитель королевской печати) ведал королевскими документами, оформлял акты, предписания короля и пр. Камерарий следил за поступлениями в королевскую казну, за сохранностью имущества дворца.

Утверждение новой власти было связано с введением **административно-территориального** разделения населения. Земли, заселенные франками, стали делиться на паги (округа), состоявшие из более мелких единиц — сотен. Управление округом поручалось особым доверенным лицам короля — графам. В их функции входили организация ополчения, просматривание судебных дел и взимание податей. В южных районах франкского государства на первых порах сохранялось римское административно-территориальное деление. Но и здесь назначение должностных лиц зависело от короля. На границах страны были созданы герцогства, состоявшие из нескольких округов. Управление ими осуществляли герцоги, которые были также командирами местного ополчения. На них была возложена оборона границ.

Формирование местных органов власти в рассматриваемый период происходило под значительным влиянием позднеримских порядков. Меровингские графы управляли округами как римские наместники. Они обладали полицейскими, военными и судебными функциями.

Во второй половине VII в. сложилась новая система политического господства и управления, предполагавшая непосредственное участие верхушки формирующегося

класса феодалов в управлении государством, что привело к потере королевской властью той относительной самостоятельности, которой она пользовалась ранее. Это произошло не сразу, а именно в тот период, когда крупное землевладение уже приобрело значительные размеры. В это время большую власть присвоил созданный еще ранее *Королевский совет,* состоявший из представителей служилой знати и высшего духовенства. Без согласия Совета король фактически не мог принять ни одного серьезного решения. Знати постепенно передавались ключевые позиции в управлении не только в центре, но и на местах. Вместе с ослаблением власти королей все больше независимости, административных и судебных функций приобретали герцоги, графы, бароны, рыцари, ставшие землевладельцами. Они начали присваивать налоги, пошлины, судебные штрафы.

Сохранявшееся в той или иной степени повиновение местной знати королю стало все больше определяться ее личными отношениями с королевским двором, вассальной зависимостью от короля как сеньора.

Согласно иерархии, утвердившейся на франкских землях, рыцарь должен был обладать владением, позволяющими ему создать боевой отряд. Он включал самого рыцаря, его оруженосца и трех-четырех вооруженных всадников-слуг. Барон должен был иметь в качестве вассалов как минимум шесть рыцарей. Владения виконтов, графов, маркизов включали от трех до шести баронств. Герцогство состояло по крайней мере из четырех графств. Королевством могло называться владение, объединявшее земли самое меньшее четырех герцогств (или 16 графств, или 64 баронств)[1].

В политическом отношении Франкское королевство при Меровингах не было единым государством. Сыновья Хлодвига после его смерти начали междоусобную войну, которая продолжалась более ста лет (с небольшими перерывами). Последние короли из династии Меровингов бóльшую часть времени проводили за разбором скандалов и склок среди своих близких, одновременно не избегали и «радостей жизни», отодвинув заботы по управлению страной на второй план.

С середины VII в., в эпоху так называемых ленивых королей, знать взяла бразды правления в свои руки,

[1] См.: *Загладин Н. В.* Всемирная история. История России и мира с древнейших времен до конца XIX века. М. : Русское слово, 2001. С. 107.

отстранив короля. Власть постепенно забирали в свои руки майордомы — управляющие королевским двором. Сначала это происходило за счет все большего усиления значения должности майордома, а затем путем прямого смещения короля.

Своим могуществом, обилием земель и богатством стал выделяться род Пипинидов. В 751 г. майордом Пипин Короткий официально провозгласил себя королем франков, окончательно оттеснил династию «ленивых королей». Смещенный правитель был пострижен в монахи.

Во **втором периоде** (VIII — первая половина IX в.) фактически завершилось формирование крупной феодальной земельной собственности, а также двух основных классов феодального общества: замкнутого, иерархически соподчиненного, связанного вассально-ленными узами класса феодалов, с одной стороны, и эксплуатируемого им зависимого крестьянства — с другой. На смену относительной централизации раннефеодального государства пришла феодальная раздробленность.

Рубеж, разделявший два периода в развитии государства франков, характеризовался не только сменой правящих династий. Он стал началом нового этапа глубокой социально-экономической и политической перестройки франкского общества, в ходе которой постепенно складывалось феодальное государство в форме сеньоральной монархии.

В первой половине VIII в. майордом из рода Каролингов **Карл Мартелл** провел ряд реформ, имевших важнейшие последствия для социальной структуры франкского общества. Он начал свою деятельность с усмирения внутренней смуты в стране, конфискаций земель своих политических противников и с частичной секуляризации церковных земель.

При этом он воспользовался правом королей на замещение высших церковных должностей. За счет созданного таким образом земельного фонда новой знати в пожизненное условное держание стали раздаваться земельные пожалования — *бенефиции* (от лат. *beneficium* — благодеяние, милость) за несение той или иной службы (чаще всего в кавалерии).

Объем службы определялся размерами бенефиция. Отказ от службы или измена королю влекли за собой потерю пожалования. Бенефициарий получал землю с зави-

симыми людьми, которые несли в его пользу барщину или платили оброк. Таким образом были укреплены позиции центральной власти. Постепенно, помимо главы государства, бенефиции стали раздавать и крупные феодалы. Так стали складываться отношения соподчиненности феодалов, позже получившие название вассалитета.

В IX в. крупные бенефициарии добились права передавать бенефиции по наследству. На смену бенефицию пришел феод[1]. Крупные феодалы превратились в суверенов, обладающих в своих владениях политической властью.

С целью привлечения франкской знати короли практиковали широкую раздачу земли. Подаренные земли становились наследственной и свободно отчуждаемой собственностью (аллодом).

Важные изменения происходили и в среде крестьянства. В марке (общине) утверждалась частная собственность на землю. Активизировался процесс имущественного расслоения и обезземеливания крестьян, которое сопровождалось ограничением их личной свободы со стороны феодалов.

Широкое распространение получили отношения покровительства, господства и подчинения, возникавшие на основе особых договоров прекария, коммендации, самозакабаления.

Прекарием назывался договор, по которому феодал предоставлял крестьянину участок земли на условиях выполнения им определенных повинностей. Формально этот договор не устанавливал личной зависимости, но создавал для этого благоприятные условия. Он влек за собой возникновение условного держания земли, передаваемой во временное пользование, сопровождался возникновением тех или иных обязанностей прекариста в пользу крупного землевладельца (работать на полях господина, отдавать ему часть урожая).

Существовало три формы прекария: 1) аренда земли, на основании которой безземельный или малоземельный крестьянин получал участок земли во временное пользование, 2) залог земли в обеспечение долга, 3) право держания[2].

---

[1] Наследственное, в отличие от бенефиция, феодальное земельное владение, пожалованное сеньором своему вассалу за службу.

[2] История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 310—311.

Владелец прекария обладал правом судебной защиты против любых третьих лиц, кроме землевладельца. Прекарий мог быть в любую минуту взят землевладельцем обратно. По мере того как число подвластных землевладельцу людей росло, он приобретал над ними все большую власть.

Коммендация сопровождалась переходом лица под покровительство феодала. Она предусматривала передачу крестьянином господину права собственности на свою землю с последующим ее возвращением в виде держания, установление личной зависимости «слабого» от своего патрона и выполнение в его пользу ряда повинностей. Все это постепенно привело к закабалению франкского крестьянства.

Договоры коммендации заключались крестьянами прежде всего с церковью, монастырями. Они не всегда были непосредственно связаны с потерей свободы и прав собственности на земельный участок коммендируемого, как это имело место в случае договора *самозакабаления*. Но раз попав под такое покровительство, свободные крестьяне постепенно теряли свою личную свободу и через несколько поколений в большинстве своем становились крепостными.

Изменения в франкском обществе оказали непосредственное влияние и на процессы складывания и развития специфических черт государственного аппарата франков.

Короли из новой династии перестали созывать прежнее ополчение франков (так называемые мартовские поля). Вместо них появились «майские поля» — собрания светской и духовной знати, с которыми король держал совет. Многие органы власти остались без изменения.

Государственное управление фактически возглавили *министериалы* — высшие должностные лица. К их числу относились: *маршал* (руководил королевской конницей, нередко командовал всем войском); *пфальцграф* (возглавлял королевский суд); *референдарий* (руководил канцелярией); *тезаурарий* («хранитель сокровищ», фактически государственный казначей); *архикапеллан* (духовник короля, старший среди дворцового духовенства) (см. рис. 17).

Самым известным королем в истории франков стал сын Пипина — Карл Великий (768—814 гг.) — второй представитель династии Каролингов. К моменту его смерти под его властью находилась территория, включающая современную Францию (кроме Бретани), Бельгию, Голландию, Швейцарию, западную часть Германии, бóльшую часть Италии, Корсику, Балеарские острова и северо-восточную часть Испании.



Рис. 17. **Государственный строй в период правления Каролингов**

Величайшим событием в жизни Карла Великого стало Рождество 800 г., когда папа Лев III возложил на него корону Римской империи. В результате престиж франкского государства резко возрос, особенно относительно его главного соперника — Византийской империи. Карл Великий провозгласил, что с его коронацией возродится слава

Римской империи. Карлу и поддерживающей его церкви коронация нужна была в качестве политико-идеологического средства укрепления королевской власти за счет атрибутов Римской империи.

Еще задолго до коронации Карл стал называться хранителем «христианской империи». В 794 г. он созвал Вселенский церковный собор, на котором объявил о важных изменениях в богословской доктрине и церковном праве. Борясь за «чистоту веры», он рассылал во все концы страны миссионеров, издавал капитулярии, предусматривавшие смертную казнь за оскорбление священников и христианской веры.

Карл видел свою основную задачу в том, чтобы «защитить святую церковь от язычников и неверных и укреплять ее изнутри путем глубокого познания католической веры». Защита веры и большое значение, которое он придавал образованию и культуре, стали лейтмотивом его правления.

Усилению личной власти императора способствовал и проходивший в рассматриваемый период бурный процесс закрепощения крестьян. В условиях хищнического захвата земель в VIII—IX вв. король (император) выступал в качестве высшего сеньора, высшего распорядителя земли, закрепляя земельные владения духовных и светских феодалов, общин, но неизменно за счет общин, в интересах крупного землевладения.

Реальная власть Каролингов опиралась уже на иные силы, на их прямых вассалов, бенефициариев. Это были те социальные слои, которые находились под их непосредственным покровительством.

Однако это не укрепило империю. Власть Каролингов становилась все более сеньориальной, частной, она «растаскивалась» местными владыками, графами, епископами. Не прекращалась междоусобная борьба.

В руках Карла Великого оставалась лишь определенная часть общегосударственных полномочий. К ним по-прежнему относились «охрана мира», охрана границ, определенная координация действий центральной власти и вотчинных властей.

Действенную силу имели капитулярии Карла. В одном из них указывалось, что император «как охранитель мира» должен пресекать «нарушение власти», обеспечивать «правильный мир для церкви, вдов, сирот и слабых», уделять «особое внимание» наказанию «разбойников, убийц, пре-

любодеев и кровосмесителей», строго охранять «права церкви и ее имущество», «получать окончательное решение с помощью графов и судей на местах».

К выполнению этих функций был приспособлен и императорский аппарат управления. Совет, состоявший из высших представителей духовной и светской знати, решал практически все дела, имеющие отношение к государству.

Во главе местной администрации стояли графы, делившие власть с епископами. В пограничных графствах важную роль играли военные начальники, следившие за безопасностью границ государства.

У императора не было имперской бюрократии, у него не было даже столичного города. Управление осуществлялось через рассеянный по империи административно-судебный аппарат «государевых посланцев», которые призваны были проводить в жизнь королевские распоряжения. Это свидетельствовало о слабости и неэффективности центральной власти, не имевшей опоры на местах.

Государевы посланцы, состоявшие из одного светского и одного духовного лица, ежегодно объезжали округа, включающие несколько графств. В их компетенцию входило прежде всего наблюдение за управлением королевскими поместьями, за правильностью совершения религиозных обрядов, за королевскими судьями, рассмотрение апелляционных жалоб на решения местных судов по тяжким преступлениям. Однако всего этого было явно недостаточно для управления страной.

Значительное влияние на развитие франкского общества оказывала **армия**. На ранних этапах развития феодального государства армия не отделялась от народа. Это было народное ополчение, принимавшее активное участие в политической жизни, еще строившееся на племенной основе. На военную организацию франков оказали влияние римские учреждения. Так, были введены гарнизонная служба, подчинение военных отрядов местным должностным лицам, назначение королем командиров-тысячников, сотников.

По мере становления феодальных отношений в ополчении стали предводительствовать не только должностные лица короля, но и крупные землевладельцы-сеньоры. Впоследствии военные отряды приводил с собой сеньор.

Постепенно в империи франков сформировалось военное сословие всадников (рыцарей), чьим единственным

занятием была служба своему сеньору и война. Благодаря системе вассалитета рыцари были включены в систему ленного держания земли и тем самым — в систему управления. Военная служба стала неотделимой от земельной собственности.

В начале IX в. государство франков, хотя и находилось в зените своего могущества, охватывая территорию почти всей Западной Европы и не имея на своих границах противника, равного ему по силам, уже несло в себе элементы приближающегося упадка и распада. Феодальная раздробленность, отсутствие крепкой единой гражданской власти взамен военной подтачивали государственность франков. Между частями империи, под властью которой находились разные народы, не было прочных экономических и культурных связей.

Претенденты на императорскую корону вели между собой яростную борьбу. Собравшиеся в Вердене в 843 г. внуки Карла Великого разделили империю на три части. Восточная часть перешла к Людовику Немецкому, западная — Карлу Лысому. Среднефранкское королевство Северной Лотарингии — коридор между землями этих братьев — и Северная Италия достались Лотарю.

Верденский договор положил начало самостоятельному существованию трех европейских государств: Франции, Германии и Италии.

3.2.2. Право франков. Салическая правда

> Салическая правда отражает первоначальный этап феодализации и христианизации франкского общества.
>
> *А. Ю. Соломатин, российский историк государства и права*

Первые франкские кодификации права представляли собой записи обычного права. Наиболее известной среди них стала Салическая правда, составленная в 507—511 гг. Первоначальный ее текст не сохранился. В течение ряда веков этот судебник переписывался, дополнялся и изменялся. В результате сохранилось несколько его вариантов.

Салическая правда не содержала систематически изложенных правовых норм. Она характеризуется отсутствием

общих, абстрактных понятий, казуистичностью и формализмом.

Как и в других «варварских правдах», форма норм Салической правды была предметно-наглядной и соответствовала конкретно-образному правосознанию франков, чуждых языку юридических абстракций.

Обычаи, являвшиеся продуктом народного (общинного) творчества, основывались на таких понятиях, как честь, клятва, возмездие, примирение (и его цена), коллективная ответственность и пр.

Для Салической правды свойственно также подробное описание различных процедур и ритуальных действий. Нарушение требований, относящихся к детально разработанной процедуре, включающей в себя произнесение определенных слов, использование предметов-символов (например, горсть земли при коллективной выплате вергельда, сломанные ветки «мерой в локоть» при отказе от родства и т.д.), могло свести на нет действие самой нормы права.

Салическая правда несет на себе печать общинных отношений. Ее нормы не отделяют личность от коллектива, правоспособность человека определяется принадлежностью к роду, общине, большой семье. Вне этих коллективов человек не имел никаких прав. Изгнание из общины, рода, семьи оставалось одним из самых тяжких наказаний. Даже ответственность за то или иное правонарушение возлагалась не только на конкретного человека, но и на ту социальную группу, к которой он принадлежал. Франки стремились сохранить свою племенную общность перед лицом реальной угрозы ее крушения. Право у них было средством удержания людей вместе, средством примирения.

Салическая правда, отражавшая наиболее ранние социально-экономические и политические процессы становления классового общества, еще не знала однозначного понятия **собственности**. Большинство предписаний Салической правды посвящено охране права собственности на различные движимые вещи. К движимым вещам, находящимся в собственности отдельных лиц или семей, применялся термин «свой» в отличие от термина «чужой». Движимое имущество у франков беспрепятственно отчуждалось, передавалось по наследству одному из членов семьи умершего или родственнику со стороны матери или отца. Со всеми подробностями разбирались в судебнике случаи

кражи крупного и мелкого рогатого скота, собак, голубей, пчел, свиней.

Скотоводство играло ведущую роль в хозяйстве франков. Скот, являясь неким символом благосостояния, обеспечивал семью тем богатством, которое можно было захватить с собой в случае переселения, бегства. Скотом пользовались и как средством обмена, эквивалентом денежных расчетов. Так, два-три солида[1] у франков стоила здоровая корова.

Салическая правда дает нам представление о процессе развития права собственности на землю. Пахотная земля находилась в коллективной собственности марки и периодически делилась между общинниками. Свой надел франк не мог отчуждать, в случае его смерти земля оставалась в общине. Пашня считалась владением, а не собственностью. Леса, луга, выгоны для скота также находились в совместном пользовании общины.

По Салической правде франк имел в собственности приусадебный участок, дом. Община состояла из больших семей, состоявших в родственных связях. Состоятельные семьи имели в качестве домашних слуг рабов и полусвободных ремесленников (кузнецов, конюхов, свинопасов, виноградарей).

Салическая правда упоминает аллоды — участки земли, еще не ставшие объектом частной собственности, принадлежавшие владельцам, которые, судя по всему, вышли из общины. Скорее всего, аллоды могли переходить по наследству.

В условиях раннефеодального государства собственность на землю была как бы расщепленной. Право пользования землей принадлежало вассалу, собственность — сеньору. Феодальная собственность предполагала внеэкономическое принуждение. Земельная собственность была атрибутом и следствием высшей военной и судебной власти.

О переходе пахотного участка земли (аллода) в частное владение свидетельствует различное отношение в Салической правде к пахотной земле, а также к лугам, пастбищам, лесам, которые еще остаются в общинной собственности. Салическая правда карает сам факт нарушения границы пахотного поля без разрешения хозяина, предусматривая штраф в 3 солида за проезд по чужому полю, за запашку чужого поля — штраф в 15 солидов, за посев на чужом

[1] Один солид равнялся стоимости годовалого быка.

поле — в 45 солидов. Если же посторонний человек вступал на участок общинного луга, это не считалось преступлением.

Обязательственное право у франков не получило значительного развития. Франкскому обществу было свойственно мелкокрестьянское натуральное хозяйство, товарно-денежные отношения были развиты слабо. Упоминаются такие виды сделок, как продажа, ссуда, заем, наем, мена, дарение. Передача права собственности при сделках осуществлялась публично путем простой передачи вещи. Неисполнение обязательства влекло за собой имущественную ответственность. Просрочка в исполнении обязательств влекла за собой дополнительный штраф. Салическая правда знает и обязательства из причинения вреда. Чаще всего они возникали в результате совершения преступления.

В Салической правде отсутствуют указания на общие условия действительности договоров. При этом подразумевается свободное волеизъявление сторон при заключении таких договоров, как купля-продажа, мена, поклажа, залог, заем, ссуда, дарение. Волеизъявление осуществлялось путем бросания другому лицу «в полу стебля» или, как известно по другим источникам, передачи двери при продаже дома и пр. Фактический владелец движимой вещи был обязан доказать, что купил или выменял ее, в противном случае он мог быть объявлен вором.

Салическая правда регулировала и **брачно-семейные отношения**. Семья у франков носила патриархальный характер. В семью наряду с нисходящими входили боковые родственники, родные и сводные братья, их жены. Семьи жили под одной крышей вместе с челядью. Но власть отца по Салической правде не была столь широка, как, например, в Риме. Она напоминала скорее строгую пожизненную опеку над женой, дочерью или сыном. Опека над сыном прекращалась по достижении им 12 лет.

Браку предшествовал сговор между семьями жениха и невесты. Он заключался в форме покупки женихом невесты. Через покупку муж приобретал власть над женой. Препятствиями к заключению брака служили следующие обстоятельства: существование уже законного брака, объявление лица вне закона, существование близкого кровного родства, несвободное состояние человека. Жених в качестве выкупной платы вносил брачный дар, которым вла-

дела женщина. После смерти одного из супругов брачный дар сохранялся и передавался детям.

Увод чужой невесты влек за собой возмещение ущерба жениху, равное 15 солидам, увод чужой жены грозил штрафом в 200 солидов. Незамужняя женщина у франков пользовалась некоторой самостоятельностью. Так, источники не содержат каких-либо данных об опеке вдов со стороны старших родичей — мужчин. Салическая правда указывает на определенное ущемление прав вдов. Они не могли, например, вторично выйти замуж без разрешения суда и уплаты определенной суммы родственникам умершего мужа.

В судебнике содержатся и нормы **наследственного права**. Салической правде было известно наследование по закону. По наследству могло переходить как движимое, так и недвижимое имущество. Движимое имущество наследовалось в порядке очередности. К первой очереди относились дети. Земля же переходила только к сыновьям. В этом проявлялось стремление сохранить ее в данном роде. Наследование по завещанию осуществлялось путем дарения, совершавшегося публично на народном собрании в строго установленной форме: имущество передавалось третьему лицу, которое было обязано не позже чем через год после смерти дарителя передать это имущество указанному лицу.

Значительное внимание в Салической правде уделено **преступленям и наказаниям**. Из статей, посвященных преступлениям, вытекает, что в это понятие включались причинение вреда личности или имуществу и нарушение королевского «мира». Все упоминаемые преступления можно свести к четырем видам: преступления против личности (убийство, членовредительство, клевета, оскорбление, изнасилование и др.); преступления против собственности (кража, поджог, грабеж); преступления против порядка отправления правосудия (неявка в суд, лжесвидетельство); нарушение предписаний короля. Наибольшее число статей посвящено преступлениям против личности и имущества.

Вместе с тем в Салической правде выделяется ряд правонарушений, приближающихся к понятию «преступления против государства» (например, должностные преступления графа, если он «осмелился взять что-нибудь сверх законного» при взыскании долга или отказался восстановить «справедливость и правосудие»). Содержатся в Салической правде и косвенные указания на воинские пре-

ступления, например дезертирство. Простое оскорбление словом «дезертир» влекло за собой штраф.

Упоминаются отягчающие обстоятельства (групповое убийство, убийство в походе, попытка скрыть следы преступления), говорится о подстрекательстве к краже или убийству.

Рассматривая наказания, предусмотренные Салической правдой, следует отметить четко выявившуюся тенденцию почти полной замены штрафами (вергельдами) всех старых наказаний родового строя. Целью наказания является возмещение вреда потерпевшему и уплата штрафа королю за нарушение королевского мира. Взамен кровной мести был установлен выкуп. Его размер зависел от тяжести совершенного преступления, национальности, сословной принадлежности, возраста, пола потерпевшего и был достаточно высоким. Он делился на три части, которые распределялись между семьей убитого, родственниками со стороны его отца и матери и казной.

Специальные разделы судебника определяют наказания за кражу свиней, рогатого скота, лошадей, собак, рабов, за поджоги, ломку изгороди. Салическая правда предусматривает крупные штрафы за убийство, телесные повреждения, в ней подробно перечисляются и различные виды побоев, оскорблений словом или действием.

Штрафы за нанесение телесных повреждений варьировались от 9 до 200 солидов. 200 солидов следовало уплатить за кастрацию человека, 100 — за ряд увечий, нанесенных одновременно, и за повреждение языка, лишившее человека способности говорить. В перечне телесных повреждений упоминаются и выбитый глаз, и оторванное ухо, и различные оторванные пальцы. Например, за палец, «которым натягивают лук», присуждался штраф в 35 солидов, а за четвертый палец — только 9.

Сумма штрафов за оскорбление словом или действием зависела от ряда обстоятельств: от социального положения сторон, от тяжести оскорбления в понимании франков. Вергельд за убийство раба составлял 35 солидов и шел его хозяину. За убийство полусвободного франка выплачивалось 100 солидов, свободного — 200, графа, королевского чиновника, слуги, если он был даже римлянином, — 300, чиновника короля — 600 солидов. За убийство графа скопищем, в походе, при исполнении служебных обязанностей вергельд утраивался.

Салическая правда знает преступления, порочащие достоинство франка. Так, назвавший человека уродом или зайцем должен был заплатить 3 солида, доносчиком или лжецом — 15 солидов. Такое же наказание грозило за лжесвидетельство.

Статьи Салической правды охраняют и защищают жизнь и достоинство женщины. Кража чужой жены влекла выплату штрафа в 200 солидов. «Кто схватит свободную женщину за руку, кисть или палец», должен был бы уплатить 15 солидов, «кто облыжно назовет свободную женщину блудницей» — 45 солидов. За побои беременной женщины, повлекшие смерть, выплачивалось 700 солидов, за убийство женщины — 600. Данные нормы свидетельствуют о том, что женщины занимали достаточно высокое положение[1].

Штраф должен был предотвратить самосуд и затяжные распри. Некоторые статьи Салической правды прямо пресекали самосуд, например, наказывались попытки самовольно увести чужой скот, причинивший потраву полю, отобрать свое животное у владельца без суда и др. Салическая правда знает и такой вид наказания, как изгнание из общины или объявление человека вне закона. Такому человеку нельзя было давать пищу и приют, даже жена и родители штрафовались за помощь ему.

Салическая правда, как и Русская правда, изначально не упоминала смертную казнь. Однако в другом памятнике, Саксонской правде (начало IX в.), со ссылкой на закон франков смертная казнь предусматривалась не только за участие в заговоре против короля, но и за замысел его убийства. Смертная казнь через повешение, колесование по Салической правде применялась в качестве наказания в основном к рабам. За преступления, совершенные свободными, она прямо предписывалась лишь в редких случаях, например при поджоге и неявке после вызова в суд без уважительных причин.

Салическая правда содержала зачаточные представления о таких понятиях, как формы вины (умысел и неосторожность), покушение на преступление, соучастие, обстоятельства, отягчающие или смягчающие вину. Так, при небрежном причинении франком вреда животному другого франка следовало простое возмещение ущерба его хозяину. Обсто-

---

[1] См.: *Федоров К. Г., Лисневский Э. В.* История государства и права зарубежных стран. Ростов н/Д, 1994. С. 11.

ятельством, смягчающим вину, служило признание провинившегося. Вред, причиненный «по вражде или коварству», влек за собой более высокий штраф.

В то же время Салическая правда знала ответственность без вины, когда, например, «скопом» наказывались все присутствовавшие на месте насилия над женщиной. Соучастник, покушавшийся на преступление, наказывался, как правило, менее строго, чем исполнитель преступления. Вместе с тем подстрекатель наказывался строже, чем исполнитель преступления.

Одним из обстоятельств, отягчающих преступление, было нарушение общепризнанных понятий чести — нападение на спящего, женщину, ребенка, надругательство над трупом. Ограбление могилы наказывалось штрафом в 200 солидов, в то время как открытое нападение на свободного франка с целью ограбления — в 63.

Вместе с тем Салическая правда сохранила некоторые обычаи, традиции родового строя. Так, община отвечала за убийство, совершенное на ее территории. Общинник привлекался к уплате штрафа за правонарушение своего сородича. В то же время франк не был кабально связан с общиной. Он имел право отказаться от родства, выйти из общины. Для этого требовалось на заседании судей сломать над головой три ветки мерой в локоть и, разбросав их в четыре стороны, заявить о своем отказе от помощи сородичей.

Основное содержание Салической правды составляют нормы, посвященные судебному процессу. Судебная власть осуществлялась коллегиями, состоявшими из семи избранных народом заседателей (рахинбургеров). С усилением королевской власти функции председателей судебных собраний (тунгинов) перешли к графам. На смену рахинбургеров приходят лица, назначенные властями (скабины). Существовали также церковные и сеньориальные суды. Высшей судебной инстанцией являлся суд короля.

Судебный процесс у франков, как и у других народов, носил состязательный характер. Стороны имели равные права. Процесс был устным, гласным, отличался строгим формализмом.

Старинный обычай требовал, чтобы судебное дело возбуждалось не иначе, как по заявлению потерпевшей стороны. На ней лежали формулирование обвинения и поддержание обвинения, представление доказательств. Отыскание

украденной вещи, вызов в суд ответчика, свидетелей также являлись обязанностями потерпевшего. Такой процесс получил название обвинительного.

Исключение из правил делалось только ради таких преступлений, которые существенным образом затрагивали общественный интерес (измена, бегство с поля боя и т.д.). Виновные в таких преступлениях наказывались по инициативе властей.

Предварительное расследование не проводилось. Судья должен был ограничиться доказательствами, которые представляли стороны. При этом он знал, что не может полагаться на достоверность свидетельских показаний: что бы ни случилось, родич не давал показания против родича, а человек, принадлежавший к враждебному роду, не мог свидетельствовать в пользу противника.

Когда не удавалось добиться признания обвиняемого, судьи апеллировали к Богу. В этом сказывались, с одной стороны, бессилие, неспособность суда установить истину «земными средствами» и с другой — вынесенное из прошлой (дохристианской) эпохи убеждение, что знающий правду Бог укажет на виновного, не прямо, а косвенно, каким-нибудь знаком, который надо разгадать. Фактически действовал известный по предшествующей эпохе ордалий «суд божий», состоящий в испытании. Наиболее распространенными способами ордалия в праве франкских народов были испытания водой, железом, огнем. При испытании водой связанного обвиняемого бросали в реку. Если он тонул, то признавался невиновным. Считалось, что вода как чистая стихия не принимает виновного.

Другое испытание состояло в том, чтобы достать из котелка с кипятком какой-нибудь предмет, часто кольцо. Сходным видом ордалии являлось испытание железом. Взяв в руки раскаленный кусок железа, следовало сделать с ним несколько шагов. В обоих случаях руку, поврежденную испытанием, смазывали жиром, бинтовали и давали заживать. Через несколько дней «сведущие люди» осматривали ее. Если рубцы заживали хорошо, человек считался невиновным. От испытания котелком можно было откупиться, сумма выкупа зависела от суммы предполагаемого штрафа в случае проигранного дела, но была значительно ниже, чем сам штраф.

Важная роль правового ритуала была связана с самим характером судопроизводства, не знавшего еще сложив-

шегося порядка публичной, государственной защиты жизни и интересов отдельной личности. Христианство прибавило к старинным испытаниям несколько новых видов: клятву на Евангелии, на святых мощах, испытание крестом.

Салическая правда предписывала штраф за неявку ответчика или свидетеля в суд без уважительных причин (12 солидов). К числу уважительных причин относились королевская служба, болезнь, смерть родственников, пожар в доме. Судья устанавливал срок явки свидетеля в суд. Несогласие ответчика со свидетелем могло привести к поединку между ними. Лжесвидетельство сурово наказывалось, так же как отказ свидетеля давать показания. Такие свидетели объявлялись вне закона и штрафовались.

При отсутствии свидетелей, если не было «верных улик», привлекались соприсяжные — родственники, соседи, друзья, которые должны были оказывать поддержку в суде одной из сторон. Число соприсяжников различалось в зависимости от важности дела. Соприсяжник не считался свидетелем, в его задачу входило одно — удостоверить клятвой (присягой), что тот, кого обвиняют, не мог совершить преступление. Соприсяжники являлись «свидетелями доброй славы» обвиняемого. Если при произнесении клятвы хоть один из соприсяжников сбивался, дело считалось проигранным.

С ускоряющимся распадом родовых связей и обеднением крестьянам, в отличие от их знатных сеньоров, окруженных вассалами и дружиной, все труднее становилось прибегать к помощи соприсяжников.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Какова периодизация истории средневекового государства франков?

2. В чем своеобразие общественного строя у франков?

3. Какие черты развития были характерны для раннефеодального государства франков?

4. Какие органы первобытной демократии сохранились в государстве франков? В чем состояли их функции? Позволяли ли они выразить волю большинства?

5. Чем памятны реформы Карла Мартелла?

6. Каковы роль и значение правления императора франков Карла Великого?

7. Каковы структура и содержание Салической правды?
8. Охарактеризуйте право собственности у франков.
9. Дайте анализ обязательственным отношениям у франков.
10. В чем своеобразие брачно-семейных отношений у франков?
11. Какие виды правонарушений и юридической ответственности предусмотрены Салической правдой?
12. Охарактеризуйте судебную систему в государстве франков.

3.3. Франция: стадиальность развития форм государства

Процесс становления Французского королевства (само название государства — Франция — утвердилось в X в.) от распада империи франков до основания новой королевской династии продолжался почти два века. Процесс развития французской государственности является наглядным примером того, как глубинные изменения в общественно-экономической структуре общества влекут за собой неизбежную смену форм государства. Феодальная Франция прошла этапы сеньориальной (IX—XIII вв.), сословно-представительной (XIV—XV вв.) и абсолютной монархии (XVI—XVIII вв.).

3.3.1. От сеньориальной к абсолютной монархии

Франция дает нам классические образцы феодального государства.
О. А. Жидков

Государственное устройство Французского королевства периода **сеньориальной монархии** определялось структурой феодальных поземельных отношений, выражавшейся в системе вассалитета. На вершине феодальной лестницы стоял король. Его избирали представители знати и иерархи церкви, хотя и с соблюдением династического принципа. Впоследствии выборность короля сохранялась, но будущий преемник правящего короля избирался еще при жизни последнего. В XII в. утвердился порядок передачи трона по наследству.

Король считался верховным собственником всей земли в государстве. Но бóльшая часть земель находилась в руках феодалов в качестве условного наследственного земельного владения. Они считались вассалами короля, а он — их

сеньором. Вассалы короля (герцоги, графы, бароны), оставляя себе домен (часть поместья феодала, на которой он вел собственное хозяйство), передавали значительную часть своих владений в качестве условного земельного владения нижестоящей группе феодалов, становясь сеньорами уже по отношению к собственным вассалам. В самом низу феодальной лестницы находились рыцари (шевалье), которые не имели своих вассалов и выступали как сеньоры лишь по отношению к своим крестьянам.

В результате Французское королевство состояло из множества феодальных владений (герцогств, графств, баронств и т.д.), которые формально считались его частями, а практически представляли собой почти независимые политические образования.

Власть короля на местах была или очень слабой, или отсутствовала совсем. Многие крупные феодалы (герцоги и графы) считали себя равными королю и зачастую фактически не признавали по отношению к нему вассальных обязанностей. Лишь в своих личных владениях — королевском домене — король полностью контролировал ситуацию. Это подрывало единство страны и вело к ее территориальному распаду.

В условиях политической децентрализации, приведшей к глубокой территориальной раздробленности, королевская власть утратила свое былое значение. Король рассматривался феодалами как «первый среди равных». Политическая власть во Франции фактически была разделена между королем и феодалами различного уровня, связанными сеньориально-вассальными отношениями. Отдельные феодалы осуществляли государственные функции более эффективно, чем это делала королевская власть.

Активно развивалось и церковное землевладение, которое быстро росло в результате пожалований короля и других светских феодалов. Нередко ряды духовенства пополнялись за счет светских феодалов. В рамках католической церкви во Франции сложилась своя сложная иерархия.

Между светскими и духовными феодалами, а также между феодалами разных рангов существовали противоречия. Но несмотря на складывающуюся внутрисословную иерархию, феодалы представляли собой правящую верхушку французского средневекового общества, которая как единое целое противостояла и крестьянскому, и городскому населению.

Отношения между сеньорами и вассалами строились на основе договора, стороны в котором были не равны. Получатель феода был обязан признать верховенство сеньора (сюзерена). Договоры заключались публично посредством проведения торжественного и тщательно разработанного обряда. Главное в нем составляло введение вассала во владение землей (инвеститура), его клятва верности своему сеньору и оммаж[1].

Вассал был обязан верно и добросовестно служить своему сеньору и выполнять следующие обязанности: 1) принимать сеньора как почетного гостя, 2) служить в его ополчении, 3) помогать выкупать сеньора из плена, 4) участвовать в суде, 5) подносить подарки, когда выходила замуж старшая дочь сеньора или посвящался в рыцари его старший сын. Вассал мог рассчитывать на покровительство своего сеньора. Если вассал нарушал клятву верности сеньору и не выполнял своих обязанностей, он должен был вернуть феод. Поступки и правонарушения вассалов разбирал суд знати во главе с сеньором.

Во Франции действовало правило: «Вассал моего вассала — не мой вассал», охранявшее права сюзеренов. Чтобы принудить строптивого вассала выполнять его обязанности, сеньор нередко шел на него войной. Для разрешения сложных вопросов применялось право сильного. В период феодальной раздробленности междоусобные войны, грабеж более слабых были обычным явлением.

Самую низшую ступень феодального общества занимали крестьяне. Община еще сохранялась, хотя и находилась в зависимости от феодалов. Подавляющее большинство крестьян превратилось в сервов, правовой статус которых как лично зависимых людей в известной степени был схож с рабским. Сервы рассматривались как простая принадлежность земли.

Во Франции долгое время основной формой эксплуатации крестьян была барщина, причем ее продолжительность постепенно увеличивалась. Кроме того, крестьяне облагались денежным налогом (тальей) в пользу помещика. Лично свободные крестьяне (вилланы) за пользование землей платили помещику чинш (фиксированную денежную сумму). Крайняя нужда, а иногда чрезмерная набожность

---

[1] Оммаж — цермония заключения вассального договора между сеньором и вассалом.

заставляли многих свободных крестьян передавать себя в распоряжение церкви, монастыря. Такие лица назывались облатами. В пользу церкви с крестьян взыскивалась десятина со всех видов продукции. Существовали и другие формы феодальной зависимости крестьян.

Без согласия своего господина зависимый крестьянин не мог жениться, переменить место жительства, передать другому часть своего имущества. Помещику принадлежало право первой ночи.

Однако положение крестьян было несколько лучше, чем положение рабов. Даже зависимые крестьяне имели небольшие участки земли. Их нельзя было убивать. Они обладали некоторой гражданской правоспособностью, могли создавать семью, имели гораздо большую, чем рабы, заинтересованность в результате своего труда.

В XI—XII вв. в связи с быстрым ростом городов увеличилась новая прослойка феодального общества — городское население. Первоначально правовое положение горожан мало чем отличалось от положения остальной массы феодально-зависимых людей. Но затем началось широкое движение за освобождение городов от власти отдельных сеньоров и за самоуправление. Королевская власть охотно поддерживала города, выступавшие за освобождение от сеньориальной власти. В конечном счете путем вооруженной борьбы или иными средствами (выкуп и т.п.) города добивались предоставления им специальных вольностей.

С XII в. практически прекратился процесс дробления земельных владений. Доступ новых лиц в ряды феодалов стал ограниченным. Иерархическая структура господствующего класса укрепилась, а феодальные титулы и ранги приобрели наследственный характер. Таким образом, к XIII в. сложились предпосылки для формирования замкнутого сословия дворянства.

В условиях феодальной раздробленности и длительного ослабления королевской власти **органы центрального управления** не были структурно оформлены и дифференцированы. Дворцово-вотчинная система сочеталась с управлением, основанным на вассальных отношениях.

Существовал королевский двор, состоявший из знатных феодалов и дворцовых слуг. Главную роль в королевской администрации играл *сенешал*. Он считался главой королевского двора, командовал армией. В военных делах за сенешалом следовал *коннетабль* — глава королевской

конницы, помощником которого был *маршал,* а впоследствии — королевский *адмирал.* Королевский казначей ведал государственными архивами и королевской казной. Королевской канцелярией руководил *канцлер,* который редактировал королевские акты, представлял их на подпись королю, а затем скреплял печатью. Органом, имевшим возможность оказывать влияние на положение дел на большей части страны, явилась *Королевская курия*, или *Великий совет.*

Управление на местах было во многом схоже с системой управления времен франкской монархии. Центральное управление осуществляли *министериалы*, местное — *прево.* Их помощниками в деревнях были сержанты, в городах — *майоры.* Прево занимались главным образом сбором средств в королевскую казну, комплектовали феодальное ополчение, решали вопросы управления и рассматривали судебные дела.

Королевские чиновники на местах осуществляли самые разнообразные функции: административные, военные, судебные, финансовые. Сфера действия местного государственного управления расширялась по мере увеличения королевского домена и присоединения владений крупных феодалов.

С конца XII в. возникли более крупные административные единицы — *бальяжи.* Обычно они объединяли несколько *превотств.* Во главе бальяжа стояли специальные чиновники — бальи. Бальи осуществляли контроль над находившимися под их властью прево, следили за исполнением королевских законов и приказов, организовывали военные формирования в границах бальяжа.

При присоединении крупных сеньорий сложившаяся административно-территориальная структура не изменялась. В них назначались специальные чиновники из числа местных феодалов с функциями, в основном аналогичными функциям бальи.

Происшедшие изменения в общественном и государственном строе Франции заложили основу для последующего возникновения в ней в начале XIV в. **сословно-представительной монархии**.

Становление этой новой формы государственного устройства было неразрывно связано с прогрессивным для данного периода процессом политической централизации (уже к началу XIV в. было объединено 3/4 территории страны). Ее результатом стали отмена выборности короля,

рост королевского домена, ставшего самым большим феодальным владением во Франции.

Сеньориальная власть феодалов утратила самостоятельный характер. Короли лишали феодалов и их традиционной привилегии — вести частные войны. Постепенно исчезли сеньориальное законодательство, юрисдикция.

На пути укрепления королевской власти серьезную роль сыграли реформы Людовика IX. Важное место среди них занимала военная реформа, в результате которой была создана городская милиция, сформированы отряды наемников. Король стал в меньшей степени зависеть от феодального ополчения, более эффективно использовал вооруженные силы в борьбе с непокорными вассалами[1].

Из королевской курии, представлявшей ранее съезд феодалов, начали выделяться специализированные центральные ведомства. Малый королевский совет стал постоянным совещательным органом при короле, счетная палата ведала королевскими финансами.

Значительные последствия имела судебная реформа, которая сделала разрешение споров между феодалами исключительной прерогативой короля или назначенных им судей. Была создана специальная судебная инстанция — Парижский парламент, который собирался на сессии в Париже четыре раза в год и стал высшим судом во Франции. Он состоял из назначенцев короля, активно поддерживавших королевскую власть.

Утверждалось, что король может создавать законодательство по своей воле. Для принятия законов королю уже не требовались созыв вассалов или согласие королевской курии.

Королевская власть сталкивалась с мощной оппозицией феодальной олигархии, сопротивление которой она не могла преодолеть лишь собственными средствами. Поэтому политическая сила короля в значительной мере зависела от той поддержки, которую он получал от феодальных сословий.

---

[1] На пути французских королей, стремившихся к объединению страны и к усилению личной власти, в течение ряда веков стояло серьезное препятствие — Римско-католическая церковь. Король Филипп Красивый бросил вызов римскому папе Бонифацию VIII, распространив королевскую юрисдикцию на все привилегии клира. В качестве ответной меры в 1301 г. папа издал буллу, в которой грозил королю отлучением от церкви. Этот конфликт закончился победой светской (королевской) власти над духовной.

В этот период окончательно оформились три сословия: духовенство, дворянство и «третье сословие». В старой формуле говорилось: «Духовенство служит молитвой, дворянство — шпагой, третье сословие — имуществом».

Первым сословием считалось *духовенство*, которое «молилось за всех». Оно имело ряд привилегий. Священнослужители были освобождены от ряда повинностей: рекрутского набора в армию, уплаты налогов. Они имели собственные суд и администрацию. Верховным владыкой священников и монахов католической церкви являлся римский папа. Священнослужители не могли жениться, а монахини — выходить замуж.

Вторым сословием считалось *дворянство,* которое «воевало за всех». Мелкое и среднее дворянство было основной опорой монархии. Оно не платило налогов и имело ряд льгот. За службу в армии дворяне, как правило, получали поместье (лен), им выдавались жалованье, подарки, пенсии. Их называли «дворянством шпаги». Дворянство имело огромное влияние на политику короля и церкви, его представители занимали командные должности в армии, административном аппарате.

Дворянство по-прежнему было неоднородным. Титулованная знать — герцоги, графы и др. — претендовала на высокие посты в армии и государственном аппарате. Основная же масса дворянства вынуждена была довольствоваться значительно более скромным положением.

Духовенство и дворянство вместе составляли менее 1% населения Франции, но они являлись собственниками огромных земельных угодий, занимали почти все ответственные посты в государстве и церкви.

В третье сословие входили *горожане* и *крестьяне*, обязанные «работать за всех». Купцы и ремесленники объединялись в цехи и гильдии. Некоторые города добились самоуправления, прав коммуны. Верхушка горожан нещадно эксплуатировала учеников, подмастерьев, преследовала всех, кто хотел изготовлять товар вне цехов и гильдий. Это сословие было весьма пестрым по своему составу и практически объединило в себе трудовое население и формирующуюся буржуазию. В особенно тяжелом положении оказывались малоквалифицированные ремесленники. Основным источником пополнения городского населения были крестьяне. В городах формировался класс будущих пролетариев.

Члены этого сословия рассматривались как «неблагородные», не имели каких-либо особых личных или имущественных прав. Они не были защищены от произвола со стороны королевской администрации и даже отдельных феодалов. Третье сословие несло основную массу всевозможных повинностей, в том числе по уплате налогов.

В XIV в. объединение страны завершилось. В 1302 г. Филипп IV, чтобы заручиться поддержкой сословий в борьбе против папы римского, впервые созвал *Генеральные штаты* — собрание представителей от духовенства, дворянства и зажиточных горожан. Возникновение Генеральных штатов положило начало изменению формы государства во Франции — превращению его в сословно-представительную монархию.

Периодичность созыва Генеральных штатов установлена не была. Этот вопрос решал король в зависимости от обстоятельств и политических соображений. Высшее духовенство, а также крупные светские феодалы приглашались лично. Генеральные штаты первых созывов не имели выборных представителей от дворянства. Позднее утвердилась практика, согласно которой среднее и мелкое дворянство избирало своих депутатов. Выборы проводились также от церквей, конвентов монастырей и городов (по два-три депутата). Примерно седьмую часть Генеральных штатов составляли юристы. Депутаты от городов представляли бюргерскую верхушку. Таким образом, Генеральные штаты всегда были органом, представляющим имущие слои французского общества[1].

В 1357 г., в период глубокого политического кризиса, король был вынужден издать указ, получивший название «Великий мартовский ордонанс». В соответствии с ним Генеральные штаты должны были собираться два раза в год без предварительной санкции короля и приобретали исключительное право введения новых налогов и контроля за расходами правительства, они давали согласие на объявление войны или заключение мира, назначали советников короля. Каждый раз, когда короли хотели ввести налог, они созывали Генеральные штаты.

---

[1] История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 339.

Представители каждого из трех сословий заседали отдельно, собираясь вместе лишь для вынесения окончательного решения. При утверждении налогов между сословиями часто возникали споры. Разногласия между сословиями ослабляли влияние Генеральных штатов на государственные дела.

Депутаты, избранные в Генеральные штаты, наделялись императивным мандатом. Их позиция по вопросам, выносимым на обсуждение, в том числе при голосовании, была связана с мнением избирателей. После возвращения с заседания депутат должен был отчитаться перед ними.

Генеральные штаты обращались к королю с просьбами, жалобами, протестами, вносили предложения, критиковали деятельность королевской администрации. Возникновение сословно-представительной монархии и постепенная концентрация политической власти в руках короля не повлекли за собой одновременного создания нового аппарата государственного управления. Центральные органы управления не подверглись существенной реорганизации. В это же время утвердился важный принцип, заключавшийся в том, что король не связан мнением своих советников, а напротив, все властные полномочия государственных чиновников проистекают от короля.

Из прежних должностей, которые превратились в рассматриваемый период в придворные титулы, сохранила свое значение только должность канцлера. Он, как и раньше, являлся главой королевской канцелярии, составлял многочисленные королевские акты, назначал на судебные должности, председательствовал в королевской курии в отсутствие короля.

К органам *центрального управления* в этот период относился Большой совет, осуществлявший руководство отдельными звеньями государственного аппарата и контроль за ними. В него входили представители высшей светской и духовной знати. Полномочия совета носили исключительно совещательный характер.

В королевском аппарате появились и новые должности — секретари, нотариусы и т.п. Они не всегда имели четко обозначенные функции, не были организационно сведены в единый аппарат управления.

Перестройка управления затронула и *армию*. Феодальное ополчение сохранялось, но постепенно достигалась

основная цель королевской власти — создание самостоятельных вооруженных сил.

Система *местного управления* не изменилась. Государство все также разделялось на бальяжи, состоявшие из превотств.

Появились такие должностные лица, как генерал-лейтенанты, назначавшиеся обычно из числа дворян. Сначала они обладали узкими полномочиями: могли освобождать от уплаты некоторых налогов, миловать и т.п. Позже они стали осуществлять управление группами бальяжей или административными округами, которые в конце XV в. стали называться провинциями.

Централизация затронула и города. Многие из них лишились статуса коммун. Права горожан ограничивались, над ними устанавливалась система административной опеки.

Таким образом, в начале XIV в. во Франции возникла сословная монархия — централизованное феодальное государство, в котором королевская власть опиралась на собрание представителей сословий.

Возникновение **абсолютизма** как новой формы монархии было вызвано глубинными изменениями, связанными прежде всего с зарождением капиталистических отношений. Серьезным тормозом на пути их развития был феодальный строй.

Усилилась социальная и имущественная дифференциация в третьем сословии. Исключительно разорительной была система многочисленных прямых и косвенных налогов. Часто сбор налогов отдавался на откуп банкирам и ростовщикам. На верхних ступенях третьего сословия стояли лица, из которых формировался класс буржуазии.

В переходе к абсолютизму были заинтересованы самые разные слои французского общества. Прежде всего абсолютизм был необходим дворянству и духовенству, поскольку укрепление и централизация государственной власти стали единственной возможностью сохранить привилегии этих сословий хоть на какое-то время. В абсолютизме была заинтересована и крепнущая буржуазия, которая нуждалась в королевской защите от феодальной вольницы. Французское крестьянство также связывало свои надежды на лучшее будущее с сильной королевской властью.

Получившая широкую общественную поддержку и опирающаяся на возросшую государственную мощь королевская власть приобрела в условиях перехода к абсолютизму

большой политический вес и даже относительную самостоятельность по отношению к породившему ее обществу.

Абсолютизм достиг высшей ступени своего развития в период самостоятельного правления Людовика XIV (1661—1715 гг.). Особенностью абсолютизма во Франции являлось то, что король — наследный глава государства — обладал всей полнотой законодательной, исполнительной, военной и судебной власти. Ему подчинялись весь централизованный государственный аппарат, армия, полиция, суд. При короле действовали различные советы (рис. 18). Все жители страны являлись подданными короля, обязанными ему беспрекословно подчиняться.

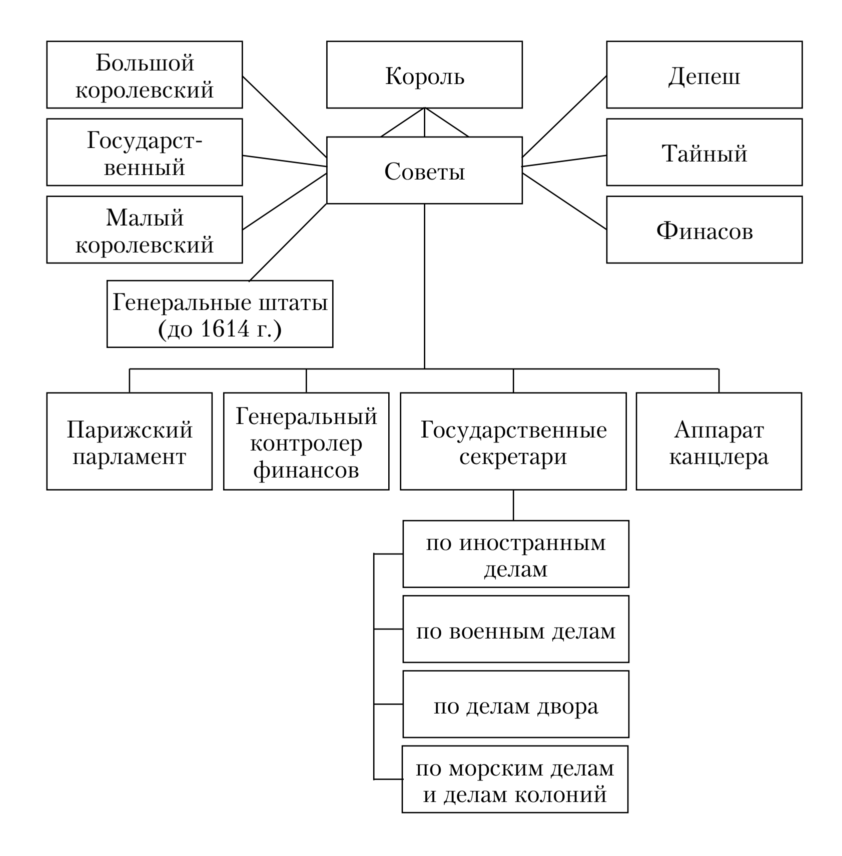


Рис. 18. **Центральные органы власти и управления Франции в период абсолютизма (XVI—XVIII вв.)**

Значение абсолютизма для развития страны не было однозначным. С XVI до второй половины XVII в. абсолютная монархия играла относительно прогрессивную роль. Она способствовала предотвращению раскола страны, создавая тем самым благоприятные условия для ее последующего социально-экономического развития.

Однако в XVII—XVIII вв. по мере усиливавшегося распада феодального строя абсолютная монархия все более возвышалась над обществом, вступая с ним в неразрешимые противоречия.

В политике абсолютизма проявились и приобрели первенствующее значение реакционные и авторитарные черты, в том числе открытое пренебрежение к достоинству и правам личности, к интересам и благу французской нации в целом. Хотя королевская власть, используя в своих корыстных целях политику меркантилизма и протекционизма, неизбежно подстегивала капиталистическое развитие, абсолютизм никогда не ставил своей целью защиту интересов буржуазии. Напротив, он использовал всю мощь феодального государства для того, чтобы спасти обреченный историей феодальный строй вместе с классовыми и сословными привилегиями дворянства и духовенства[1].

Историческая обреченность абсолютизма стала особенно очевидной в середине XVIII в., когда глубокий кризис феодальной системы привел к упадку и разложению всех звеньев феодального государства. Все чаще государство стало отождествляться с личностью короля.

Концентрация всей полноты государственной власти в руках монархов привела к прекращению деятельности Генеральных штатов. Были резко ограничены права Парижского парламента. Ему было запрещено принимать к своему рассмотрению какие-либо дела, касавшиеся правительства и его административного аппарата.

Светская власть в лице короля усилила свой контроль над церковью. Король имел исключительное право назначать кандидатов на посты высших иерархов католической церкви во Франции.

Старый государственный аппарат был сохранен, но наряду с ним создавалась новая система государственных органов. Важнейшие посты в ней стали занимать лица,

---

[1] См.: История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 348.

назначавшиеся правительством, которое в любое время могло их отозвать.

Многие должности в государственном аппарате правительство продавало. Принося немалый доход монархии, продажа должностей имела для нее и отрицательные последствия: страну заполонило множество чиновников. Держатели государственных должностей чувствовали себя относительно независимо по отношению к монархии.

В итоге в стране одновременно функционировали государственные органы, которые условно могли быть разделены на две категории. К первой относились учреждения, унаследованные от прошлого, с системой продаваемых должностей и частично контролируемые знатью. Во вторую категорию входили органы, созданные абсолютизмом. Эти учреждения состояли из чиновников, назначенных правительством, и должности в них не продавались. Они составили основу управления.

Центральные органы государственного управления представляли собой сочетание различных учреждений, созданных в различные периоды. К их числу относились Государственный совет и Тайный совет. Старые государственные должности ликвидировались или теряли всякое значение. Сохранял свой былой вес лишь канцлер, который в государственном управлении стал вторым лицом после короля.

Потребность в специализированной центральной администрации привела к возрастанию роли государственных секретарей, которым передавались определенные сферы управления (иностранные дела, военные дела, морские дела и колонии, внутренние дела). Они были приближены к особе короля, выполняя роль его личных чиновников. Расширение круга функций государственных секретарей привело к быстрому росту центрального аппарата и его бюрократизации.

В период абсолютизма завершилось создание постоянной *армии* и королевского флота. Была проведена военная реформа, суть которой состояла в отказе от найма иностранцев и в переходе к вербовке рекрутов из местного населения. Солдаты вербовались из низших слоев третьего сословия, нередко из деклассированных элементов и воспитывались в духе безусловного выполнения приказов офицеров, что позволяло использовать воинские части для подавления народных волнений.

Органы *местного управления* отличались особой сложностью и запутанностью. Одни уходили своими корнями в прошлое, к временам сословно-представительной монархии, другие отвечали потребностям времени.

На местах появились многочисленные специализированные службы: судебное управление, финансовое управление, надзор за дорогами и т.д. Территориальные границы действия этих служб и их функции не были точно определены, что порождало многочисленные жалобы и споры.

Для укрепления своих позиций на местах короли направляли туда комиссаров. Со временем они стали постоянными должностными лицами, инспектирующими суд, администрацию городов, финансы.

Эти процессы коснулись и городского управления. Муниципальные советники и мэры перестали избираться. Их назначала королевская администрация. Сельское самоуправление также пришло в упадок.

3.3.2. Право средневековой Франции. Кутюмы Бовези

Король есть живое право.
Французская поговорка

Во французском средневековом праве нашли отражение характерные черты западноевропейского права. Французское право представляло собой конгломерат многочисленных правовых систем, действие которых распространялось на определенный круг лиц или территории.

В IX—XI вв. во Франции установился принцип территориального действия права, произошла замена племенных обычаев местными обычаями — кутюмами. В период феодальной раздробленности обычаи являлись основным источником права. Обычаи складывались в устной форме. Именно поэтому север Франции получил название «страна неписаного права». Юг, где действовало приспособленное к условиям тех лет римское право, определялся как «страна писаного права».

Наиболее известным и популярным в средневековой Франции стал сборник обычаев — Кутюмы Бовези, созданный в конце XIII в. Хотя этот сборник опирался прежде всего на запись кутюмов одного из судебных округов графства Клермонта (на северо-западе Франции), в нем содержались обзор обычного права со ссылками на кутюмы

других французских округов, положения канонического и римского права. Сборник, состоявший из пролога и 70 глав, хотя и не давал системного и цельного изложения правового материала, описывал различные вопросы права (организация суда и процесса, правовой статус лиц, режим земельных владений и т.д.). Кутюмы Бовези утверждали принцип непреложности правовых обычаев не только для местных жителей, но и для государственной власти.

После создания Кутюмов Бовези увидел свет и ряд других подобных сборников. Особым авторитетом в судах пользовался сборник Большой кутюм Франции, составленный в 1389 г. В XVI в. были отредактированы 60 сборников «больших» кутюмов и около 200 сборников «малых» кутюмов[1].

Источником права, вносившим единообразие во французскую правовую систему той эпохи, было римское право. Если на юге оно выступало в качестве основного источника права, то на севере оно восполняло пробелы обычного права. На всей территории Франции **римское право** воспринималось как источник «писаного разума». Типичным примером того, как римское право распространялось на территории государства, является орлеанская «Книга правосудия» (1260 г.), в которой содержались правовые положения, основанные на «Дигестах» Ульпиана. Римское право повсеместно изучали, с учетом общих норм римского права решались сложные юридические казусы. Рецепция римского права не означала его восстановления. Она была направлена на восполнение пробелов в действующем праве. Феодализм наложил отпечаток на применение многих норм римского частного права. Церковь же (хотя в итоге и безуспешно) стремилась не допустить широкого применения римского права и расширить сферу действия канонического права.

По мере усиления королевской власти все более важное место среди других источников права стали занимать **законодательные акты королей**: установления, ордонансы, эдикты, приказы, декларации и др.

К числу источников права, действовавших в равной мере на территории всей страны, относились также

---

[1] История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 439.

нормы **канонического права**. Своего апогея оно достигло в XII—XIII вв., когда расширилась компетенция церковных трибуналов, которые, сохранив свои властные функции над клириками, существенным образом расширили свою юрисдикцию в отношении светского населения.

Большое влияние имело и **городское право**. Оно отличалось значительным разнообразием, но ему были присущи и общие черты. Основным его источником являлись городские хартии. В них закреплялись важные права и свободы граждан, не предусматривавшиеся обычным феодальным правом. Развитие внутренней и международной торговли выявило недостатки городского права, носившего местный партикулярный характер. Поэтому получила развитие практика применения сборников норм международного морского и торгового права.

В качестве дополнительного источника права выступала судебная практика Парижского парламента. По многим вопросам, в частности связанным с применением кутюмов, его решения, вынесенные по отдельным делам, приобретали нормативно-обязательную силу.

Феодальная основа права наиболее ярко проявилась в вопросах **собственности**. Закреплялись исключительные привилегии дворянства и духовенства на землю.

С развитием феодализма основной формой права на землю стали держания, полученные от вышестоящего владельца и связанные с целым рядом условий. Они были оформлены в виде характеризовавшегося раннее бенефиция. Последние по наследству не передавались и со смертью владельца возвращались собственнику.

Однако в IX в. бенефиции превратились в наследственные держания, названные в X в. феодами, ленами. Феод утверждался в качестве основной и практически единственной формы земельной собственности. В его основе лежали вассальные связи. Вассал, свободно владея и пользуясь феодом, был ограничен в распоряжении им в силу наличия феодальных прав сеньора. Без согласия сеньора он не мог отчуждать феод, передавать его часть в качестве феода своему вассалу, при вступлении в наследство была необходима уплата специальной пошлины.

Существовали и крестьянские (неблагородные) свободные держания — цензивы — наследственные крестьянские владения земельным участком с обязанностью нести повинности в пользу сеньора. Держатель участков (цензитарий)

выплачивал феодалу фиксированную ренту. Цензива предоставлялась как отдельному лицу, так и общинам, на ее отчуждение требовалось согласие сеньора, а при ее переходе по наследству уплачивался определенный налог.

Главное отличие цензивы от феода состояло в том, что держатель феода являлся получателем земельной ренты, а держатель цензивы — ее плательщиком и именовался вилланом.

Земельные участки не находились в абсолютной собственности одного лица. Они принадлежали двум или более феодалам, находившимся в различных сословных группах. За вассалом — непосредственным собственником земли — было закреплено право на феодальные поборы, а сеньор — верховный собственник — сохранял административные и судебные права. На юге страны действовала формула «Нет сеньора без титула», на севере — «Нет земли без сеньора». Иерархическая структура общества, запутанность отношений между феодалами разных рангов накладывали свой отпечаток на право.

Феодальное право ограничивало гражданскую правоспособность. Земля могла быть собственностью только дворянина. Каноническое право запрещало дворянам взимать проценты с долга, не разрешало заниматься торговлей, физическим трудом.

Сохранение сеньориальной собственности на землю как основного института вещного права, сословное деление населения, цеховой строй сдерживали развитие свободной конкуренции.

Длительное время замкнутый характер феодального хозяйства и территориальная раздробленность страны тормозили развитие товарно-денежных отношений, а следовательно, и **обязательственного права**. Но даже в эпоху позднего Средневековья и зарождения капитализма договорные отношения, получившие более широкое распространение, несли на себе печать феодализма.

Феодальный характер права проявлялся даже в таком договоре, как *купля-продажа*. В ранний период развития французского права продажа вещей, прежде всего недвижимости, совершалась в торжественной форме, которая должна была обеспечить устойчивость договора. На юге страны, где сказывалось влияние римского права, сделки купли-продажи начали заключать в письменном виде. Текст таких сделок нередко выступал в виде единообраз-

ных формул. При купле-продаже земли за сеньором всегда признавалось право преимущественной покупки продаваемого вассалом феода. Кроме того, он и родственники продавца имели право выкупа проданной земли в течение установленного срока.

В X—XI вв., когда купля-продажа имущества была редким явлением, получил развитие *договор дарения*. Нередко этот договор маскировал сделку купли-продажи, фактически становился двусторонним и возмездным. Получатель подаренного имущества принимал на себя обязательство передать дарителю в знак благодарности определенное имущество (лошадь, оружие и т.п.). Договор дарения использовался также для обхода предусмотренных во многих кутюмах ограничений на завещания.

В период абсолютизма получил распространение *договор найма* (аренды) земли, который способствовал проникновению капиталистических отношений в деревне. Многие дворяне забросили свои хозяйства, начали раздавать земли в аренду за плату или часть урожая. К сдаче земли в краткосрочную аренду все чаще прибегали буржуа, приобретавшие дворянские поместья.

Важное место занимал *договор займа*. В качестве заимодавцев выступали городская верхушка, ростовщики, которые под залог земли или за право взимать ренту ссужали. Для гарантии по договору займа стала использоваться ипотека, когда заложенная земля оставалась у должника, но с выплатой последним установленной платы.

Брачно-семейные отношения во Франции в основном регулировались нормами канонического права, кутюмами и королевскими ордонансами. Брак рассматривался не только как религиозное таинство, но и как акт гражданского состояния.

Брачный возраст предусматривался с 13—15 лет для мужчин и 12 — для женщин. Для заключения брака необходимо было согласие сторон, а также их родителей. Лишь при достижении сыновьями 30-летнего, а дочерьми 25-летнего возраста последнего не требовалось.

Действовало правило, запрещающее брак со свободными или крепостными другого господина без согласия господ. При заключении брака сеньору выплачивалась особая пошлина, компенсировавшая ему отказ от права «первой ночи».

Первоначально для заключения брака было достаточно согласия сторон и фактического брачного сожительства, затем церковь добилась обязательного церковного освещения брака. Брак, заключенный без церковного обряда, признавался недействительным. Недействительными признавались также браки между несовершеннолетними, некрещеными, родственниками, заключенные под влиянием насилия или ошибки, браки духовенства.

Развод по каноническому праву не допускался. Главой семьи являлся муж, а жена обязана была повиноваться ему и всюду следовать за ним. Сексуальные отношения вне брака сурово наказывались. Была создана система борьбы с нарушениями нравственности, которая не одно столетие играла большую роль в развитии законодательства и судебной практики и в значительной степени формировала сексуальные представления и модель поведения людей.

Имущественные отношения супругов в северной и южной частях страны различались. На юге Франции, где действовало римское право, существовал раздельный режим имущества. Тем не менее, во всех случаях жена была не вправе отчуждать имущество без согласия мужа, в том числе дарить и обменивать его, заключать договоры и выступать в суде. Было лишь два исключения: жена могла заключать договоры лишь для выкупа мужа из плена и в отсутствие мужа выдавать приданое своим дочерям. На севере длительное время действовал режим общности имущества супругов. Управление имуществом осуществлял муж. После его смерти приданое переходило жене, после смерти жены — ее наследникам.

В **наследственном праве** Франции ведущим институтом был майорат — передача по наследству земельного участка старшему сыну. Это позволяло избегать дробления крестьянских хозяйств. На наследника возлагалась обязанность помогать своим несовершеннолетним братьям и выдавать замуж сестер.

На юге Франции под влиянием римского права широкое распространение получили завещания. В них было особенно заинтересовано духовенство, поскольку священники считались исполнителями завещательной воли умершего, в связи с чем часть завещанного имущества отказывалась церкви. Под воздействием церкви завещания стали регулироваться и обычным правом, хотя завещательная свобода

на севере была существенно ограничена в пользу законных наследников.

В области **уголовного права** приблизительно до XVI в. господствовали установления обычного права. В IX—XI вв. преступления рассматривались как действия, затрагивающие интересы отдельных лиц, а наказания сводились к компенсации за вред. Впоследствии преступления перестали быть частным делом, стали считаться «нарушением мира».

В юридическо-техническом плане способы доказывания основывались на теории доказательств. Признание считалось первым и лучшим доказательством. Допускалось объективное вменение (уголовная ответственность без вины). За некоторые политические преступления предусматривалась коллективная ответственность. Законодательство и кутюмы в принципе знали понятие невменяемости, однако по ряду преступлений, в том числе за «оскорбление величества», к уголовной ответственности привлекались и умалишенные, и малолетние. Уголовному преследованию подвергались даже трупы преступников, а также животные и предметы, явившиеся причиной смерти человека.

В период абсолютизма законодательство особо детализирует составы преступлений. Всю совокупность норм, предусмотренных правом этого периода, можно разделить на три категории: преступления против религии (богохульство, атеизм, ересь, колдовство), преступления против государства (посягательство на короля и членов его семьи, измена королю, посягательство на безопасность государства), преступления против частных лиц.

Наиболее тяжкими преступлениями считались покушения на короля или членов его семьи и заговор против государства. К последним относились заговор против министров, командующих королевскими войсками, губернаторов и других высших королевских чиновников, измена на войне, дезертирство, шпионаж.

Наказания в этот период преследовали четко выраженную цель устрашения. Террор со стороны государства развращал людей, приучал их смотреть на жестокие казни с безразличием к страданиям казнимых. Типичный пример приводит исследователь Э. Аннерс: «Наказание фальшивомонетчиков, — пишет он, — состояло в том, что они должны были быть заживо сварены в масле или воде.

Фальшивомонетчик должен был быть расплавлен так же, как он расплавлял металл, из которого чеканил фальшивые монеты»[1]. В уголовном праве четко проявилась и такая специфически средневековая черта, как явное несоответствие тяжести наказания характеру преступления.

Виды наказания подразделялись на тяжкие наказания (различные виды смертной казни, вечная ссылка, пожизненная каторга), членовредительские и телесные наказания (отрезание языка, ушей, носа, бичевание плетьми), тюремное заключение и срочные каторжные работы, позорящие наказания (например, штраф с выставлением у позорного столба). Смертная казнь применялась в разнообразных формах: разрывание на части лошадьми, четвертование, сожжение и т.д. Широко стало применяться и тюремное заключение, которое в более ранний период применялось главным образом церковными судами. В качестве основного и дополнительного наказания использовалась и конфискация имущества, что было выгодно королевской казне, когда дело касалось больших состояний буржуа.

Одной из мер наказания, часто применяемых церковным судом, был так называемый интердикт. Это наказание могло выноситься церковной общине, священнику или простому человеку. В частности, последний терял значительную часть своих юридических прав, в том числе право носить оружие, что во времена Средневековья было тяжелым лишением. Более суровая мера заключалась в отлучении от церкви.

Судопроизводство, несмотря на усиливающуюся централизацию судебной системы, также оставалось архаичным и сложным. Судебная власть еще не была отделена от административной. Господствовал принцип суда равных, когда каждый мог судиться только с равным ему в социальной иерархии. Несвободное население, крестьян судили феодалы или их должностные лица.

В некоторых частях Франции сохранялась сеньориальная юстиция.

Самостоятельную систему представляли собой церковные суды, юрисдикция которых уже ограничивалась в основном внутрицерковными делами.

Система королевских судов сохранялась в бальяжах, хотя их состав и компетенция постоянно изменялись. Важ-

---

[1] *Аннерс Э.* История европейского права. М. : РАН, 1994. С. 236.

ную роль, как и прежде, играли Парижский парламент и судебные парламенты других городов.

В период феодальной раздробленности вплоть до конца XII в. **судебный процесс** оставался обвинительным, дело возбуждалось по инициативе истца (потерпевшего), судоговорение происходило в форме спора между сторонами, обладавшими равными процессуальными правами. В XI в. активно использовались пытки водой или железом. В случае дачи свидетельских показаний требовалось наличие двух свидетелей. Не могли свидетельствовать родственники, слуги или зависимые лица.

Особым видом доказательств был судебный поединок. Его процедуру регламентировали правовые обычаи. Дворяне дрались верхом и в полном вооружении, простолюдины — палками. Духовные лица, женщины, дети и мужчины старше 60 лет могли выставлять вместо себя специальных бойцов.

В правосудие активно вмешивалась церковь, зачастую ссылаясь на морально-теологические принципы. Соглашения, скрепленные клятвой, судебные дела о ростовщичестве и ренте (последняя была запрещена каноническим правом) и другие слушались церковным судом.

С начала XIII в. основным принципом процессуальной техники стала инквизиция. Суд обязан был устанавливать истину самостоятельно с помощью предъявленных доказательств. Обвинение поручалось особому человеку — обвинителю. В качестве основания для обвинения было достаточно слуха о совершенном преступлении. В этом случае судья должен был организовать следствие. Центральное место занимал допрос свидетелей. Решающее значение придавалось собственному заявлению и признанию ответчика.

С утверждением абсолютизма окончательно закрепился розыскной процесс. Право возбуждения уголовного дела перешло к государственным органам, которые по собственной инициативе вели следствие и разыскивали преступника. Процесс подразделялся на две стадии: тайный розыск преступника и его изобличение и публичное, открытое судоговорение. Действовала система формальных доказательств: вес и значение каждого доказательства были определены законом. При розыскном процессе подразумевалась виновность обвиняемого.

Сеньориальная, вотчинная юстиция держалась на доходах от пошлин и штрафов, что порождало массовые злоупотребления. В тех случаях, когда виновными были феодалы, исполнение приговора достигалось иногда в результате ведения частной войны.

Процедура рассмотрения судебных споров в истории феодальной Франции менялась. Старое правило, согласно которому каждый человек должен был судиться судом равных, со временем утратило силу. Простолюдинов судил сеньор. Со временем в городах появились свои суды, зависимые от состоятельных граждан.

До XIII в. судебные приговоры считались окончательными и не подлежали обжалованию. Лицо, недовольное решением судей, могло вызвать их на судебный поединок и последовательно драться с каждым из них. Постепенно стало признаваться право обжалования любого решения сеньориального суда в королевский суд. В свою очередь в королевских судах допускалось обращение с апелляцией в более высокую инстанцию. Высшим апелляционным судом по гражданским и уголовным делам со временем стал Парижский парламент.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Назовите основные периоды развития Французского королевства.

2. На какой основе развивались вассальные отношения во Франции?

3. Охарактеризуйте роль церкви в становлении и развитии Французского королевства.

4. Что такое феодальная иерархия и как она создавалась?

5. Дайте характеристику основных сословий Франции.

6. Каковы черты сословно-представительной монархии? Как во Франции реализовывался «диалог» власти и сословий?

7. Определите роль и значение Генеральных штатов в становлении государственности Франции.

8. Назовите особенности французского абсолютизма.

9. Каковы источники феодального права Франции?

10. Дайте характеристику основных форм земельной собственности во Франции.

11. Каковы особенности уголовного права в средневековой Франции?

12. Выделите характерные черты судопроизводства в феодальной Франции.

3.4. Германия: специфика государственно-правового развития

Германия как единое государство возникла не сразу. После распада империи Карла Великого появилось Тевтонское государство, состоящее из нескольких раннефеодальных образований, герцогств. Положение изменилось к концу X в. Гегцогства начали сплачиваться, королевская власть укрепилась и усилилась. Первоначально Германия включала четыре племенных герцогства (Саксонию, Франконию, Швабию, Аллеманию) и Баварию; позднее к ней были присоединены Лотарингия и некоторые французские, итальянские и славянские земли.

3.4.1. Священная Римская империя германской нации. Княжеский абсолютизм

> Слабо затронутая римским влиянием, Германия (особенно восточная часть) дольше других европейских государств сохраняла пережитки родовых отношений.
>
> *З. М. Черниловский, российский историк государства и права*

Король Оттон I (936—973 гг.), захватив Италию в 962 г., короновался императором и положил начало существованию *Священной Римской империи*. Священной империя была названа потому, что во главе ее кроме императора стоял папа римский, первосвященник «святого апостольского престола». При этом было сложно выяснить, кто из них обладал реальной властью. Называя империю Римской, создатели как бы подчеркивали ее преемственность от Западной Римской империи, претендуя, таким образом, на положение властителей Европы.

Захватнические притязания папы и императора не соответствовали их реальным возможностям, хотя временами международное влияние империи было весьма значительным. Титул императора должен был оградить его от папских притязаний на верховный суверенитет: если империя признана священной, то ее глава правит по божественному велению.

Впоследствии к названию Священной Римской империи добавились слова «германской нации», что преследовало

цель объединения Германии и Италии при господстве Германии[1].

Время становления германского феодального государства можно разделить на два периода: период относительно единого раннефеодального государства (X—XII вв.) и период феодальной раздробленности (XIII — начало XIV в.)[2].

В X—XII вв. Германия представляла собой относительно единое государство. Слабое развитие феодализма, внешняя угроза и активная политика централизации первых германских королей способствовали утверждению раннефеодальной монархии, временному усилению королевской власти.

В период раннефеодального государства в Германии произошел рост крупного феодального землевладения, масса крестьян была вовлечена в личную и поземельную зависимость от феодалов-собственников. Однако по сравнению с другими странами Европы этот процесс протекал сравнительно медленно и неравномерно.

Феодализм в Германии имел ряд особенностей. Община-марка здесь оказалась более устойчивой, чем у франков, процесс закрепощения крестьян затянулся. Товарно-денежные отношения не сразу разрушили натуральный характер производства: сказалось неравномерное экономическое развитие германских земель.

Слабые экономические связи между отдельными территориями, отсутствие этнической общности делали единство государства относительным.

Население Германии состояло из трех основных групп: феодалов, горожан (бюргеров) и крестьян. В *первую* входили светские и церковные князья — держатели имперских

---

[1] См.: История государства и права зарубежных стран / под ред. С. А. Чибиряева. М. : Былина, 2002. С. 152.

[2] Поскольку основной тенденцией развития Германии оставалась тенденция к децентрализации, периодизация ее развития представляет известную сложность. Смена форм феодального государства прослеживается здесь не столько в масштабе всей империи, сколько по отдельным германским княжествам, землям. После образования самостоятельных княжеств (XIII—XIV вв.) Германия вплоть до XIX в. не представляла собой единого государства и сохраняла форму сеньориальной монархии с отдельными элементами сословно-представительной монархии. Различные стадии развития феодального государства могли быть выявлены только в пределах локальных территорий, государств-княжеств. В XIV—XVI вв. в княжествах Германии установились сословно-представительные, а в XVII—XVIII вв. — абсолютные монархии.

ленов, герцоги, маркграфы — непосредственные вассалы императора, имевшие земли в его домене, а также «свободные господа», бароны. Их вассалами были рыцари. К господствующему сословию принадлежало и духовенство.

Феодальное дворянство и духовенство было разделено по иерархическому принципу на своеобразные ранги, так называемые щиты. Упоминается семь щитов: король, духовные князья (епископы, аббаты), светские князья, их вассалы и т.д. В ранги были включены и «неблагородные» свободные, получившие название «шеффенское сословие»[1]. Позднее они превратились в низшую категорию «благородных».

Вторую группу составляли горожане имперских, княжеских и вольных городов. Наибольшую по тому времени автономию имели имперские города.

Третьей группой было крестьянство, которое к XIII в. разделилось на две категории — свободное и несвободное. Часть лично свободных земледельцев за держание участков земли платила подати. Крестьяне делились на тех, кто обрабатывал землю феодалов, и холопов, служивших при дворе господ. Феодалы зачастую заставляли крестьян выкупать себя на волю. Бóльшая же часть крестьян находилась в зависимом положении.

Медленные темпы развития феодальных отношений задержали формирование капиталистического уклада, появление единого общегерманского рынка. По этим же причинам преодоление раздробленности германских княжеств затянулось на столетие.

Германских королей больше занимали проблемы не внутренней, а внешней политики. Они стремились расширить территорию государства путем агрессии против соседних стран. Все это сказалось на государственном устройстве.

Центральный аппарат в Германии в X—XII вв. сохранял в себе черты дворцово-вотчинной системы управления. Император постоянно разъезжал со своим двором по империи, поддерживая свою власть в различных ее частях. Высшие должностные лица (канцлер, маршал и т.п.) исполняли государственные функции. Их должности постепенно становились наследственными.

---

[1] Шеффены — представители свободного населения, из которых набирались судьи в общинных судах.

При императоре был создан королевский совет, рассматривавший важнейшие государственные дела. Решения по ним часто принимались и на общих съездах феодалов при решающем голосе князей.

С XII в. начался постепенный процесс разложения системы королевской администрации на местах. Прежние королевские чиновники — графы создавали собственные аппараты управления своими владениями, защищенные от вмешательства центральной власти привилегиями и иммунитетами. Таким образом, деятельность центрального и местных аппаратов управления Германии все меньше зависела от воли и желания императора и все больше определялась политическими интересами и привилегиями князей.

Отсутствие единства сказывалось и на *вооруженных силах*. Они подразделялись на имперские и княжеские. Королевское войско состояло из воинов, поставляемых вассалами императора. Их число устанавливалось вассалами, однако условия участия в военных походах определялись обычаем и решениями феодальных съездов.

Германские императоры в своей борьбе с герцогами пытались опереться на церковное землевладение и церковные учреждения. Они ограничивали права герцогов в отношении церкви, частично передавали их функции епископам. Духовные феодалы были подчинены исключительно императорской власти. Верховенство императора в церковных делах обеспечивалось практикой королевской инвеституры (представление духовного сана светской властью). Императору принадлежало право на осуществление высшего суда. Однако императоры зависели от папства, считались с ним и видели в нем угрозу своей власти.

Без учета мнения знати из высших и духовных магнатов император не мог решать сколько-нибудь важные вопросы. Князья, высшее духовенство, используя благоприятные моменты, стремились добиться у пап и императоров новых привилегий. Долгое время при вступлении в должность епископу от главы империи вручались кольцо и посох — символы власти. Однако в соответствии с Вормсским конкордатом 1122 г. был восстановлен канонический порядок замещения церковных должностей, предусматривалось строгое разграничение актов духовной и светской инвеституры. Этот акт лишил императора возможности оказывать

давление при замещении церковных должностей, фактически аннулировал зависимость духовенства от королевской власти.

Конкордат стал вехой на пути от относительного единства империи к ее территориальной раздробленности. Германия встала на путь политического упадка, начала отставать в своем развитии от соседних государств. Князья подчинили население своей юрисдикции, создали замкнутые территориальные владения. Не встречая сопротивления императора, они сосредоточили в своих руках высшую судебную, административную власть. Малейшая нелояльность императора к князьям могла закончиться его низложением. Императоры были обязаны проходить обряд папской коронации.

XIII — начало XIV в. стали периодом феодальной раздробленности. Именно в это время слабость центральной власти проявилась особенно ярко. Даже в собственных владениях германские императоры должны были учитывать позицию папы, их положение зависело от высшей знати. Порой они вынуждены были заискивать даже перед своими вассалами.

Германия окончательно распалась на множество княжеств, герцогств, графств, бароний, рыцарских владений. Особую роль играли города. Крупнейшим союзом вольных городов был Ганзейский, существовавший с XII по XVII в. В период своего расцвета этот союз включал 160 городов. В Рейнский и Швабский союзы входило около 50 городов.

Управление строилось на принципах дворцово-вотчинной системы. Власть на местах осуществляли герцоги и графы. Со временем они присвоили себе наследственные права. Усиление власти герцогов, графов и епископов влекло децентрализацию Германии.

Одновременно завершалось оформление системы сословий и сословного представительства. Важными особенностями сословной структуры, сформировавшейся в Германии непосредственно из вассально-ленной иерархии, были дробность и отсутствие единства в масштабе всей страны. Существовали имперские князья, имперские рыцари, представители имперских городов, дворяне и духовенство княжеств, горожане княжеских городов.

Высшая власть в Германии наряду с королем (императором) признавалась за коллегией курфюрстов (круп-

ных князей), которые на своих съездах избирали монарха и решали важнейшие общественные дела. Действовали также коллегии графов, представителей имперских городов (рис. 19).

Для решения общеимперских вопросов изредка созывался рейхстаг (съезд). В нем заседали курфюрсты, графы, представители имперских городов, гроссмейстеры рыцарских орденов. Курфюрсты посылали в рейхстаг своих уполномоченных, которые по любому вопросу обязаны были сноситься со своими хозяевами.



Рис. 19. **Государственный строй Германии в XIV—XVI вв.**

Рейхстаг не являлся высшим органом власти. Его компетенция не была точно определена. Император испрашивал его согласие по военным, международным и финансовым

вопросам. Рейхстаг обладал правом законодательной инициативы; указы, изданные императором совместно с членами императорского совета, представлялись на утверждение рейхстага. Акты рейхстага, как правило, не обладали обязательной силой и носили скорее характер имперских рекомендаций.

После длительной борьбы германским императорам удалось несколько оттеснить папу от вмешательства в дела империи. В соответствии с Золотой буллой (1356 г.) папы были отстранены от участия в избрании императора. Ватикан от этого потерял немного, так как в избирательную коллегию помимо четырех курфюрстов-избирателей входили три высших епископа. Для избрания и низложения императора требовалось простое большинство голосов. Сутью документа было признание полной государственной самостоятельности курфюрстов. В своих владениях они стали обладать суверенной властью, получив право верховного суда, монетную и соляную регалии, право вести частные войны. Городам запрещалось создавать союзы против курфюрстов. Все это закрепило феодальную раздробленность.

Во второй половине XIV—XVII в. рейхстаг предпринял ряд неудачных попыток ввести хотя бы некоторые элементы централизации в политический строй империи, но результата они не имели.

В некоторых княжествах существовали свои двух- или трехпалатные ландтаги, в которые кроме дворянства, духовенства и горожан иногда допускались представители свободного крестьянства.

Князья получили право чеканить свою монету, взимать таможенные пошлины, собирать налоги, иметь свой суд, решения которого обжалованию не подлежали. Они могли строить крепости и даже издавать свои законы. Императоры не раз подтверждали государственно-правовую самостоятельность князей.

Взимались поборы с городов, в узкокорыстных интересах регламентировалась работа рынков, цеховых организаций, стеснялась деятельность купцов, городам запрещалось иметь свои самоуправляющиеся коммуны, образовывать союзы городов. Все это явилось причиной того, что рост ремесленного производства, городов и торговли не привел к возникновению общегерманских рыночных связей.

Крупные светские и духовные землевладельцы стали превращать свои владения в самостоятельные княжества. Мелкие феодалы становились от них зависимыми.

Слабость центрального аппарата нашла отражение и в принципах создания *армии* империи. Империя не имела постоянного войска. С XV в. основой имперской и княжеских армий стали отряды наемников. Наемные армии утвердились во всех немецких землях, олицетворяя полную политическую раздробленность.

От классической феодальной раздробленности процесс распада Германии на территориальные княжества отличался следующими особенностями. Это было дробление государства не на вотчины, сеньории с их вассально-иерархической зависимостью и иммунитетами, а на обособленные территориальные образования с полной государственной властью князей.

Именно отдельные «княжеские» государства развивались в Германии по образцу централизованных западноевропейских монархий. В них были созданы профессиональные государственные и судебные учреждения. Княжеские территории нередко делились на графства, которыми управляли лица, назначавшиеся князем (герцогом). Многими городами также управляли назначенные князем должностные лица. В крупных княжествах были учреждены канцелярии, которые разрабатывали проекты нормативных актов. Позднее крупные территории были разделены на несколько десятков административных единиц, которые управлялись одним административным и одним судебным чиновником.

В XVII в. в германских землях установился абсолютизм, который характеризовался тем, что сложился не в рамках империи, а носил «княжеский» характер и отличался при этом господством феодалов над буржуазией.

Его установление не привело к централизации. Не существовало единого экономического пространства. На германских землях не возникло ядра, вокруг которого могло бы сложиться прочное, целостное государственное образование. Императорская власть не смогла создать систему центральных имперских учреждений и «вырастить» королевскую бюрократию, сколько-нибудь сравнимую с государственным аппаратом западноевропейских стран. Империя фактически не имела столицы, профессиональной канцелярии, профессионального центрального суда.

3.4.2. Право территориальных образований. «Саксонское зерцало»

Кто силен, тот сам себе закон.
Немецкая поговорка

В Германии не существовало «общегерманского права», а было право территориальных образований и городов. Германская правовая система отличалась отчетливым обособлением комплекса правовых норм, касающихся высшего феодального сословия. Если в Западной Европе нормы права, регулирующие вассальные отношения, действовали в тесной взаимосвязи с другими нормами феодальной правовой системы, то в Германии традиционным стало деление права на *ленное* (регулировало отношения между сеньором и вассалом) и *земское* (право земли, территории). Действовало также *городское и каноническое* право. Все эти виды права регулировали одни и те же отношения (земельные, имущественные, семейные) по-разному, в зависимости от сословной принадлежности человека и территории. Установилось так называемое кулачное право, санкционировавшее право на самозащиту потерпевшего, если этого не мог сделать суд.

Особенно активно развивалось земское право — общие для всего свободного населения нормы. Его источниками было в основном правотворчество княжеских «государственных» органов (местные постановления о земском мире), а также решения графских судов. Именно в земском праве получили развитие нормы гражданского, семейного и других «непубличных» отраслей права.

Правовые системы городов возникали как решения, принимавшиеся городским советом в отношении того или иного частного случая. На них основывались частные и официальные нормы — записи традиционного городского права. Постепенно они превратились в официально изданные городские законы. Юридическое качество городских законов было разнообразным. В больших городах с оживленной торговлей и развитым производством уровень законодательства был весьма высок для своего времени.

Городское право было достаточно единообразным. Право нескольких ведущих городов широко заимствовалось другими. В маленьких городах законы были более

примитивными, в связи с чем они нередко заимствовали законы больших городов. Возникали крупные юридические объединения городов, в которых совет городов-метрополий часто выполнял функции высшей инстанции по отношению к суду дочернего города. Так, городское право Магдебурга действовало в более чем 80 городах Германии и было издано в пяти книгах. Первая книга была посвящена городским судьям, порядку их введения в должность, их компетенции, правам и обязанностям. Вторая книга охватывала вопросы судопроизводства, третья относилась к различным искам, четвертая содержала нормы семейного и наследственного права, пятая (незавершенная) — различные вопросы, не рассматривавшиеся в других книгах.

Особенностью правовой системы Германии была преобладающая роль римского права, которое в 1495 г. было признано основным источником права империи и рецепцировано в значительном объеме. Одним из результатов этой рецепции стало создание кодексов уголовного и гражданского права. В судопроизводстве господствовала римская правовая школа. Римское право действовало в качестве «общего права» Германии вплоть до принятия Германского гражданского уложения 1896 г.

В XIII в. были предприняты попытки записей правовых обычаев. Наиболее известной из этих записей стало «Саксонское зерцало». Оно состояло из двух частей. Первая включала в себя нормы земского права, регулирующие гражданские, уголовные, процессуальные и государственно-правовые отношения. По нему свои права в судах отстаивало все свободное население. Правовой статус человека определялся его сословной принадлежностью.

Вторая часть «Саксонского зерцала» содержала нормы ленного права, регулировавшего узкий круг вассально-ленных отношений между «благородными» свободными. Монарх не мог свободно распоряжаться землями-ленами. Право на владение защищалось особыми исками. Отношение вассалитета регулировал обычай. В Зерцале практически не содержалось ссылок на римское, городское или торговое право, имелись лишь редкие упоминания норм канонического права и права других земель.

Данный сборник послужил образцом для другого известного судебника — «Немецкого зерцала», который, в свою очередь, послужил примером для последующих кодификаций.

«Саксонское зерцало» и другие судебники в определенной степени компенсировали отсутствие государственного законодательства.

К основным объектам **имущественных отношений**, регулировавшихся нормами земского права «Саксонского зерцала», относились сохранявшийся аллод и все виды движимого имущества. Правом собственности на землю обладали не только князья и графы, но и часть свободного крестьянства.

Поземельные отношения в период Средневековья строились в Германии на тех же принципах феодального держания, что и в других западных странах. Однако ленное право характеризовалось определенными особенностями, к которым можно отнести закрепление самостоятельного права «ожидания» лена. Один человек получал право владеть леном, а другой мог получить право претендовать на этот лен в случае смерти законного владельца при отсутствии у него законного наследника. Продолжало действовать правило, запрещавшее вассалу отчуждать полученный лен. Продажа лена, передача его в залог допускались только с согласия господина.

Существовал принцип «обязательного пожалования» императорами наиболее почетных имперских ленов князьям. Это лишало императора права присваивать высвободившиеся лены и присоединять их к своему домену.

Формы зависимого крестьянского держания в Германии были более разнообразны. Лично свободные крестьяне держали землю феодалов на условиях оплаты в денежной или натуральной форме. Это владение могло быть либо пожизненным, либо наследственным.

Одновременно появился такой институт собственности, как собственность с обременением: владелец земли получил возможность свободно отчуждать землю, но всякий новый собственник был обязан уплачивать часть дохода с земли первоначальному собственнику, стоящему в начале цепочки.

Договорные **обязательства** при отсутствии развитого товарообмена были урегулированы довольно слабо. Однако в «Саксонском зерцале» упоминаются сделки займа, купли-продажи, ссуды, личного найма, хранения. Сделки, связанные с передачей имущества, обычно заключались в суде, чтобы суд удостоверил сам факт их совершения. Все заключительные договоры должны были носить письменную

форму. Более подробно регламентировались обязательства из причинения вреда, призванные охранять в основном земельную собственность от потрав, порчи посевов. На обязательственное право Германии оказало влияние римское право.

Заключение брака и взаимоотношения между супругами регулировались каноническим правом. Покупка невесты, согласно древнегерманскому обычаю, была заменена уплатой ее отцу определенной суммы, которая передавалась невесте после заключения брака.

Имущество семьи находилось под управлением мужа. Муж должен был выдать жене и так называемый утренний дар, уже после брачной церемонии. Впоследствии это имущество составляло «вдовью долю».

Германское право следовало традиции, устанавливающей приниженное положение женщины в семье и при **наследовании** имущества. «Саксонское зерцало» подтверждает принцип полного распоряжения мужем имуществом. Жена без разрешения мужа как своего законного опекуна не могла управлять никаким имуществом. Вместе с тем в семейном имуществе выделялись определенные части, которые учитывались и наследовались отдельно.

В случае развода (разлучения) жена могла пожизненно пользоваться предоставленной ей мужем собственностью и приданым. Дети приобретали права на имущество только с согласия отца или после выделения из семьи.

Принципы наследования были подчинены задаче сохранения земли в руках мужчины и также носили сословный характер. Если по ленному праву лен переходил только к одному сыну, то по земскому праву наследство получали в равных долях все сыновья или другие родственники. Во многих землях дочери имели право только на проживание в родительском доме и получение приданого. К наследованию призывались кровные родственники до седьмой степени родства, причем братьям отдавалось предпочтение перед сестрами.

Земское право предусматривало только наследование по закону. Однако усиление влияния на брачно-семейные отношения канонического права привело к установлению замаскированной формы завещания в виде дарения.

В 1532 г. было издано уголовное и уголовно-процессуальное уложение Карла V («Каролина»). Изданная как общеимперский закон, «Каролина» провозглашала верхо-

венство имперского права над правом отдельных земель. Вместе с тем она допускала сохранение для курфюрстов, князей и сословий их преимуществ. Уложение было признано в качестве источника права во всех землях. На основе «Каролины» образовалось общее немецкое уголовное право.

«Каролина» предусматривает довольно многочисленный круг преступлений: государственные (измена, мятеж, нарушение земского мира и др.); против религии (богохульство, колдовство и др.); против личности (убийство, отравление, двоебрачие, нарушение супружеской верности и др.); против собственности (кража, грабеж, поджог и т.д.); преступления против порядка отправления правосудия (лжесвидетельство, лжеприсяга); преступления против порядка торговли (обмер и обвес)[1]. «Каролина» выделяет также покушение на преступление, соучастие, неосторожность, необходимую оборону и т.д.

Первоначально систематизированного перечня преступных деяний германское право не предусматривало, а все наказания можно было подразделить на тяжкие (смертная казнь в различных формах), членовредительские и телесные, а также позорящие.

В основу системы наказаний в «Каролине» был положен принцип устрашения. Предусматривались смертная казнь, членовредительские и телесные наказания, позорящие наказания, изгнание из страны, штраф как основное и дополнительное наказание, наказания, сопутствующие тюремным заключениям (терзание раскаленными щипцами, выставление у позорного столба, волочение к месту казни и пр.).

Выделялись смягчающие и отягчающие вину обстоятельства. К исключающим вину относились отсутствие умысла, малолетний возраст (до 14 лет), исполнение служебного долга. К отягчающим относились характер причиненного вреда, преступления против особ высшего положения, повторное совершение преступления (рецидив).

«Каролина», однако, не стала «общегерманским» источником права. За каждым территориальным образованием было сохранено его особое уголовное право. «Каролина» предназначалась для восполнения пробелов местного законодательства.

---

[1] См.: *Батыр К. И.* История государства и права зарубежных стран. М. : Проспект, 2004. С. 197.

Судебная система Германии была унаследована от франков. По мере складывания княжеского управления судебная власть императора постепенно ограничивалась в пользу светских и духовных князей, а судебная система приобретала все более сложный и многоступенчатый характер.

Она включала в себя несколько видов судов: сеньориальные, феодальные суды, создававшиеся в поместьях землевладельцев (первоначально землевладельцы имели право судить лишь своих крепостных, затем их юрисдикция распространилась на все население, жившее в их сеньориях); церковные суды, юрисдикция которых распространялась, с одной стороны, на определенные категории людей (духовенство, некоторые категории светских лиц), с другой — на определенный круг дел (дела о завещаниях, браках); городские суды, устройство которых было различным (в отдельных городах суд производился либо городским советом, либо судьей с заседателями). С укреплением княжеской власти образовывались высшие суды в княжествах. Действовал Имперский верховный суд.

Общая формула **судопроизводства** сводилась к следующему: «правосудие необходимо осуществлять в наибольшем соответствии с правом и справедливостью». Процесс был обвинительным и сочетался с инквизиционным (следственно-розыскным). Судопроизводство было тайным и письменным и включало три последовательные стадии — дознание, общее расследование и специальное рассмотрение.

Дознание состояло в сборе информации о преступлении и преступнике. Общее расследование представляло собой краткий допрос арестованного об обстоятельствах дела. На этой стадии действовал принцип презумпции невиновности. Специальное рассмотрение являлось определяющей стадией процесса и заключалось в подробном допросе обвиняемого и свидетелей и общем сборе доказательств для окончательного изобличения преступников и их сообщников.

Потерпевший или другой истец мог предъявить иск, а обвиняемый — оспорить его и доказать его несостоятельность. Сторонам давалось право представлять документы и свидетельские показания, пользоваться услугами юристов. Если обвинение не подтверждалось, истец должен был «возместить ущерб, бесчестье и оплатить судебные издержки».

Обвинение могло быть выдвинуто и судьей от лица государства. В таких случаях следствие велось по инициативе суда и не было ограничено сроками. Для получения признания

применялась пытка. Она проводилась в присутствии судьи, двух заседателей и писца. Свидетельские показания считались полными, если были даны не менее чем двумя свидетелями.

Вину пойманного на месте преступления или невиновность объявившего себя таковым требовалось тем не менее доказать с помощью соответствующих единогласных показаний шести свидетелей.

Во многих случаях требовались и другие доказательства совершения преступления. Если такие доказательства имелись, они не могли быть опровергнуты присягой. Если же их не было, право считало необходимым оправдать обвиняемого, даже несмотря на показания свидетелей. Запрещался самосуд, вводились более мягкие правила доказывания в отношении женщин (она могла освободиться от ответственности, принеся присягу о своей невиновности).

Окончательное осуждение производилось только на основании общего признания обвиняемого. Завершалось судебное заседание оглашением приговора и приведением его в исполнение.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Каковы причины медленного становления германской государственности?

2. Охарактеризуйте основные группы населения средневековой Германии.

3. Как избирался правитель Священной Римской империи германской нации?

4. Какую роль в истории государственности Германии сыграли Вормсский конкордат 1122 г. и Золотая булла 1356 г.?

5. Дайте характеристику государственного аппарата средневековой Германии.

6. Охарактеризуйте суть «княжеского абсолютизма» в Германии.

7. Какова роль «Саксонского зерцала» в становлении судебно-правовой системы Германии?

8. Какова роль Уложения Карла V («Каролина») в становлении немецкого уголовного права?

9. В чем своеобразие рецепции римского права в средневековой Германии?

10. Что такое городское право и как оно возникло?

11. Охарактеризуйте систему судоустройства средневековой Германии.

12. Как осуществлялось судопроизводство в феодальных судах Германии?

3.5. Английское средневековое государство — родина первого парламента

Первыми обитателями британских островов стали бритты и кельты. Становление феодального государства в Англии было связано с многочисленными завоеваниями этих островов германскими и скандинавскими племенами. К середине I в. Британия была завоевана римлянами, которые, однако, не оставили заметного следа в истории ее государственности. В V в. кельтские племена были завоеваны германцами — англами и саксами.

Становление первых государств в Англии происходило на базе разложения родоплеменных отношений среди англосаксонских племен. В VII в. англосаксы приняли христианство, возникли первые раннефеодальные королевства, на основе которых в IX в. образовалось объединенное государство.

Главными этапами его развития являются: IX—XI вв. (период раннефеодальной монархии), XI—XII вв. (период централизованной монархии с элементами сеньории), вторая половина XIII—XV в. (период сословно-представительной монархии) и конец XV — середина XVII в. (период абсолютной монархии).

3.5.1. Этапы и особенности развития английской средневековой государственности. Великая хартия вольностей

Британия хотя и была завоевана Римом, но его владычество не оставило заметного следа в ее истории.

К. И. Ливанцев, российский историк государства и права

В течение IX—XI вв. в Англии окончательно закрепились феодальные отношения. Формирование феодального общества происходило замедленными темпами, что было в определенной степени связано с консервацией племенных обычаев англосаксов на острове и стойким влиянием местных традиций.

Потребности обороны страны и необходимость сплочения всех сил господствующего клана с целью преодоления сопротивления крестьян закрепощению создали

предпосылки для возвышения и укрепления королевской власти. Английские монархи утвердили в то время свое право верховной собственности на землю, монопольное право на чеканку монеты, введение пошлин, право призыва на военную службу свободного населения.

Королевский двор стал центром управления страной, а королевские приближенные — должностными лицами государства. Одновременно проявлялась и тенденция к передаче крупным земельным собственникам прав и полномочий королевской власти: права судить своих людей, взыскивать штрафы и сборы, собирать ополчение на своей территории.

Высшим государственным органом был *уитанагемот* — совет уитанов, «мудрых», в который входили король, высшее духовенство, светская знать. Основными функциями совета были избрание королей и высший суд.

Местное управление в Англии сохраняло принципы территориального самоуправления. Низовыми единицами местного управления были сотни и десятки. Сотня, возглавляемая сотником, управлялась общим собранием. Она делились на 10 десятков — семей во главе с десятником, основной задачей которого было поддержание правопорядка и уплата налогов. В сотенных народных собраниях рассматривались все местные, в том числе судебные, дела.

Главными территориальными единицами являлись округа (графства), центрами которых были укрепленные города. Графства возглавляли элдормены, назначаемые королем с согласия местной знати. Собрания графств созывались дважды в год для обсуждения наиболее важных местных дел, в том числе судебных. В них участвовали все свободные люди округа, и прежде всего представители светской и церковной знати. Города имели собственные собрания.

В рассматриваемый период на местах начал складываться механизм централизованного бюрократического управления, осуществляемого через должностных лиц, подотчетных королю.

В начале XI в. английский престол был захвачен датчанами, которые правили вплоть до возвращения на трон англосаксонской династии в лице Эдуарда Исповедника.

Новый этап истории феодальной государственности был связан с завоеванием Англии нормандским герцогом Вильгельмом Завоевателем (ок. 1027—1087 гг.) в 1066 г.,

в результате которого страна стала развиваться по пути, схожему с тем, по которому проходило становление государств континентальной Европы.

Отличительной чертой эволюции английского государства в отличие от феодальных государств Западной Европы стали ранняя централизация, отсутствие феодальной раздробленности и быстрое развитие публичных начал королевской власти. *Сеньориальная монархия* в ее классическом виде здесь не утвердилась.

После норманнского завоевания в Англии было образовано централизованное государство с сильной королевской властью. Вильгельм Завоеватель проводил политику, способствовавшую централизации государства и укреплению основ королевской власти.

Значительная часть конфискованной у англосаксонской знати земли вошла в состав королевского домена, а остальная распределялась между нормандскими и англосаксонскими феодалами не сплошными массивами, а отдельными участками среди других держаний.

Король обладал верховным правом в отношении всех земель страны, что обеспечило ему власть над феодалами. В руках короля были сосредоточены законодательная, судебная и военная власть. Более того, король требовал от всех своих подданных принесения ему присяги верности, что делало феодалов всех рангов его вассалами, обязанными своему сюзерену прежде всего военной службой. Принцип «вассал моего вассала — не мой вассал», характерный для континентальной Европы, в Англии не утвердился. Все феодалы разделились на две основные категории: непосредственных вассалов короны (в их качестве обычно выступали крупные землевладельцы) и «подвассалов», состоящих из массы средних и мелких землевладельцев. Под контроль была поставлена и церковь. Духовенство несло службу в пользу короля, так же как и его светские вассалы. В условиях усиления центральной власти английские города не получили такой автономии, как на континенте, и были вынуждены все чаще приобретать королевские хартии, в которых содержались лишь некоторые привилегии.

Мероприятия нормандских королей способствовали государственной централизации и сохранению государственного единства. Централизация обеспечивалась в основном за счет частных прав королей и зависела от их

способности выступать авторитетным главой государства. Права королей могли быть в любое время оспорены недовольными вассалами. Свидетельством этому стали непрекращавшиеся мятежи баронов, обвинявших корону в злоупотреблениях ее правами. Короли вынуждены были постоянно подтверждать свою приверженность исконным обычаям и поддержку вольностей англосаксов.

Центром управления являлась *королевская курия* — совещательный орган, в который входили представители знати и приближенные короля. Высшими должностными лицами были *маршал* (командовавший войском), *камерарий* (управляющий землями и имуществом короля), *канцлер* (руководитель королевской канцелярии). В начале XII в. из Королевской курии выделился специальный орган, ведавший вопросами финансов и доходов короны, — палата *Шахматной доски*.

Совершенствование государственного аппарата, позволившее сделать централизацию государственной власти в Англии необратимой, было в основном связано с реформами Генриха II (1133—1189 гг.), которые были проведены в трех главных направлениях. Во-первых, была создана система королевских разъездных судов, выездных сессий королевских судей и постоянно действующих центральных судов. Во-вторых, была реформирована армия на основе сочетания принципов ополченческой системы и наемничества. Особенностью английского феодального государства был довольно ранний отказ от войска, состоявшего из военных дружин вассалов. Генрих II заменил для своих вассалов обязанность военной службы денежной повинностью. Средства, поступавшие от них («щитовые деньги») позволяли королю содержать наемное войско. В случае внешней угрозы был предусмотрен созыв народного ополчения. В-третьих, были установлены новые виды налогообложения населения: помимо практики взимания «щитовых денег» с феодалов и прямого налога (тальи) с городов постепенно утвердился налог на движимое имущество.

Реформы Генриха II позволили резко увеличить численность королевских войск, подорвать влияние на армию со стороны крупнейших феодалов, а также получить средства на содержание профессионального чиновничества.

После нормандского завоевания структура местного управления не изменилась. Сохранилось деление страны

на сотни и графства. Представителями королевской администрации в графствах стали шерифы, в сотнях — их помощники. Шерифы обладали высшей военной, финансовой и полицейской властью на территории графства. Свои административно-судебные функции они осуществляли в тесном взаимодействии с собраниями графств и сотен. Эти учреждения сохранились в Англии и в последующий период, хотя постепенно утрачивали самостоятельность и превращались в орудие центрального правительства на местах.

Сильная королевская власть и централизация управления создавали благоприятные условия для крайних проявлений монархической власти.

Феодалы несли многочисленные финансовые и личные обязательства перед сюзереном. Среди горожан и других слоев населения усиливалась социальная дифференциация. Параллельно с ней шла консолидация городского сословия в масштабе всей страны. Возрастала прослойка свободного крестьянства, произошло сближение в экономическом и правовом отношении горожан и зажиточных крестьян.

К началу XIII в. в Англии сложились объективные предпосылки для перехода к новой форме феодального государства — монархии с сословным представительством. Признание права сословий участвовать в управлении государством происходило в Англии в ходе острых социально-политических конфликтов.

В начале XIII в. король Иоанн Безземельный, практиковавший введение чрезвычайных налогов и широкие произвольные поборы, вступил в открытый конфликт с большинством светских и духовных феодалов, который завершился подписанием в 1215 г. Великой хартии вольностей.

Большинство статей Хартии касалось вассально-ленных отношений короля и баронов. Феоды объявлялись свободно наследуемыми владениями, ограничивались размеры денежных средств, выплачиваемых при передаче феода по наследству. Ограничивался королевский произвол при обложении баронов денежными повинностями. Бароны были обязаны оказывать королю денежную помощь лишь при выкупе короля из плена, при посвящении в рыцари его старшего сына и при выдаче замуж его старшей дочери от первого брака.

Из политических институтов, предусмотренных названными «баронскими» статьями Хартии, более или менее утвердился Большой совет королевства, имевший совещательные функции и состоявший из крупных феодальных магнатов. Он иногда именовался «парламентом», не являясь, однако, ни сословным, ни представительным учреждением.

Более скромное место занимают статьи, отражающие интересы других сословий. Хартия подтверждала существовавшие привилегии церкви и духовенства. Признавались древние вольности и обычаи городов.

Хартия подтвердила право купцов, в том числе иноземных, свободно выезжать из страны, вести торговлю без каких-либо стеснений. В Хартии содержалось и обещание не обременять свободных крестьян непосильными налогами и штрафами.

Большое значение имела группа статей, направленных на упорядочение деятельности судебно-административного аппарата государства. Статьи 39 и 40 говорили об аресте, заключении в тюрьму, лишении владения, объявлении лица вне закона или изгнании лишь на основании решения суда равных, принятого согласно законодательству страны. Эти нормы считаются первым письменным закреплением принципов неприкосновенности личности.

Великая хартия вольностей отразила соотношение социально-политических сил в Англии начала XIII в., и прежде всего компромисс интересов короля и баронов. Политические статьи Хартии свидетельствовали о стремлении баронов сохранить часть своих иммунитетов и привилегий, поставив осуществление отдельных прерогатив центральной власти под свой контроль или ограничив их использование в отношении феодальной верхушки.

В дальнейшем короли неоднократно подтверждали действие Хартии (в 1216, 1217, 1225, 1297 гг.), однако из нее было изъято более 20 статей, в том числе ст. 12 и 14, предусматривавшие создание совета королевства, ограничивающего власть короля в вопросах взимания «щитовых денег», и ст. 61, закреплявшая создание комитета из 25 баронов, обладавшего контрольными функциями в отношении короля[1].

---

[1] История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 388.



Рис. 20. **Государственный строй Англии в период сословно-представительной монархии**

В 1258 г. баронам удалось навязать королю Генриху III принятие так называемых Оксфордских провизий, в соответствии с которыми предусматривалась передача всей исполнительной власти совету 15 баронов. Наряду с исполнительным советом для решения важных вопросов три раза в год или чаще должен был собираться Большой совет баронов, состоящий из 27 членов. В том же году между королем и баронами началась гражданская война, закончившаяся поражением короля. Ее важнейшим итогом стал созыв в 1265 г. первого в истории Англии сословно-представительного учреждения — парламента. Наряду с баронами и духовными феодалами в него вошли представители от рыцарства и городов.

Чтобы достичь компромисса между королем и баронами, рыцарями и богатыми горожанами, в 1295 г. Эдуард I созвал парламент, получивший название образцового. Кроме крупных светских и духовных феодалов, приглашенных королем лично, в него вошло по два представителя от 37 графств и по два представителя от городов.

Парламент Англии постепенно закрепил за собой следующие полномочия: право на участие в издании законов, утверждение порядка и размеров налогообложения, право

осуществлять контроль над высшими должностными лицами и выступать в ряде случаев в качестве особого судебного органа, полномочия по решению финансовых вопросов.

Из практики подачи коллективных парламентских петиций королю возникло право законодательной инициативы парламента. Чаще всего петиции содержали просьбы о запрете нарушения старых законов или об издании новых. Король мог удовлетворить просьбу парламента или отвергнуть ее. Однако в течение XIV в. было установлено, что ни один закон не должен быть принят без согласия короля и палат парламента. В XV в. установилось правило, в соответствии с которым ходатайства парламента должны были облекаться в форму законопроектов, получивших название биллей. Так оформилось понятие закона (статута) как акта, исходящего от короля, палаты лордов и палаты общин.

Стремясь подчинить своему контролю государственное управление, с конца XIV в. парламент постепенно ввел процедуру импичмента. Она состояла в возбуждении палатой общин перед палатой лордов как высшим судом страны обвинения против того или иного королевского должностного лица в злоупотреблении властью. Кроме того, в XV в. утвердилось право парламента прямо объявлять преступными те или иные злоупотребления должностных лиц.

Наряду с парламентом действовали королевский совет и различные ведомства. В центральный аппарат управления входили канцлер, казначей и др. В результате во второй половине XIII в. возникла *сословно-представительная монархия*, ознаменовавшая собой политическую победу сословий над королем (см. рис. 20).

С XIV в. парламент стал делиться на верхнюю палату лордов, состоявшую из представителей феодальной знати, и нижнюю палату общин, где заседали представители графств и городов.

В период сословно-представительной монархии роль старых судов и собраний графств в местном управлении была сведена к минимуму, а их функции перешли к новым должностным лицам и новым видам разъездных судов, компетенция которых неуклонно расширялась. Собрания графств созывались главным образом для избрания местных должностных лиц и представителей в парламент.

Главами королевской администрации на местах по-прежнему были шерифы, а в сотнях — их помощники. Кроме них представителями королевской администрации на местах были коронеры и констебли, избиравшиеся в местных собраниях. Коронеры осуществляли расследования случаев насильственной смерти, констебли были наделены полицейскими функциями. Огромная власть шерифов со временем стала вызывать недоверие короны, в связи с чем их должность стала краткосрочной и подвергалась контролю со стороны казначейства. Постепенно она стала утрачивать свое значение.

С начала XV в. значение английского парламента начало уменьшаться. В Англии стала складываться *абсолютная монархия*. Английский абсолютизм имел ряд особенностей. Они заключались в сохранении политических институтов, свойственных предшествующей эпохе, а также в отсутствии некоторых новых элементов, типичных для абсолютизма классического образца. Так, в Англии наряду с сильной королевской властью продолжали существовать парламент и местное самоуправление, отсутствовали централизация и бюрократизация государственного аппарата.

Борьбу королевской власти против крупных феодалов и церкви поддерживали джентри (новое дворянство) и буржуазия. Союз между джентри и буржуазией позволил сохранить свое значение парламенту и местному самоуправлению.

Высшим органом государства был *Тайный совет*, в компетенцию которого входило управление заморскими колониями, регулирование внешней торговли, рассмотрение некоторых судебных дел. Он состоял из высших должностных лиц государства: *лорда-канцлера, лорда-казначея, лорда — хранителя печати* и др.

Отделением Тайного совета была *Звездная палата*, учрежденная для борьбы с противниками короля. На местах действовали две системы управления. Должностные лица одной из них назначались королем, другой — избирались.

В период абсолютизма окончательно утвердилось верховенство королевской власти над английской церковью. Принятый в 1534 г. во время царствования Генриха VIII Акт о верховенстве английского короля над церковью провозгласил главой англиканской церкви короля вместо папы римского. Затем были упразднены привилегии церкви,

конфискованы земли и богатства, принадлежавшие монастырям. Король наделялся правом намечать кандидатов на высшие церковные должности. Был установлен новый порядок богослужения. Англиканская церковь фактически превратилась в часть государственного аппарата.

В период абсолютизма большую роль играла *армия*. Постоянной королевской армии по-прежнему не существовало. Сухопутная армия так же, как и раньше, основывалась на ополчении.

С установлением абсолютизма стала более стройной система *местных органов управления,* возросла их зависимость от центральных органов власти. Основные изменения в этот период выразились в административном оформлении местной администрации и учреждении должности лорда-лейтенанта, который назначался в графство королем, возглавлял местное ополчение, руководил деятельностью мировых судей.

Действовало собрание прихожан, решавшее вопросы распределения налогов, ремонта дорог и т.п. Оно избирало должностных лиц прихода (церковных старост, надзирателей за бедными и др.).

Расцвет абсолютизма в Англии пришелся на период правления Елизаветы Тюдор. В это время появились первые колонии, поднялся уровень экономической и культурной жизни страны.

Английская система управления постепенно распространилась на всю Британию. В середине XVI в. в состав английского государства был включен Уэльс. В начале XVII в. под власть английской короны перешел Ольстер (провинция Ирландии), начался процесс объединения Англии с Шотландией.

3.5.2. Английское средневековое право. Первые правовые сборники: правды Этельберта и Альфреда, законы Кнута

Королева не изъята из действия закона.
Английская поговорка

Английское право отличалось запутанностью, сложностью и казуистичностью. Основным источником права оставался обычай. Издавались сборники обычаев с включением в них норм, законодательно утвержденных государственной

властью. Короли по каждому конкретному случаю издавали приказы, на основании которых стороны могли обосновывать свои права. Нормы торгового и канонического права также можно отнести к источникам средневекового права Англии.

Первые правовые сборники появились в Англии еще в VI в. В 601—604 гг. в Кенте была провозглашена Правда Этельберта. В IX в. была создана Правда Альфреда, в XI в. — законы Кнута. В основу Правды Этельберта были положены нормы старого обычного права, но она отразила и новые правовые положения. Король Альфред, создавая свою Правду, указывал, что он заимствовал многие положения, «которые ему понравились», из прежних законов, особенно из Правды Этельберта, но многие и опустил «по совету мудрых».

Все эти сборники отразили проходившие в период их создания процессы социального расслоения, феодализации англосаксонского общества, становление государственности, влияние христианской религии.

После нормандского завоевания старые англосаксонские обычаи, носившие местный, территориальный характер, продолжали действовать. Но в дальнейшем развитие английской правовой системы пошло по пути создания **«общего права»** для всей страны.

С XIII в. в королевских судах стали составлять протоколы судебных заседаний, которые потом сменили сборники судебных отчетов. Именно в это время зародился основной принцип «общего права»: решение вышестоящего суда является обязательным при рассмотрении аналогичного дела этим же или нижестоящим судом. Так появились судебные прецеденты.

Источником английского феодального права являлись также статуты, законодательные акты центральной власти. Совокупность заключительных актов короля и актов, принятых совместно королем и парламентом, получила название статутного права.

«Общее право» регулировало вопросы, связанные с феодальной **собственностью**. Право феодальной собственности, особенно земельной, во многом определяло характер всей правовой системы страны. Его сложность была связана с рядом исторических обстоятельств, в частности, с сохранением в период Средневековья определенного слоя свободных крестьян — собственников земли, с верховной

собственностью на землю английского короля, которая так или иначе определяла другие формы феодального держания земли. Английское право разделяло имущество на движимое и недвижимое, традиционным было деление вещей на реальную и персональную собственность. Это деление, сложившееся исторически, было связано с существованием различных форм исков, которыми защищалась реальная или персональная собственность.

Первая защищалась реальными исками (в случае удовлетворения которых утраченная вещь возвращалась владельцу). К реальной собственности относилась родовая недвижимость, а также права на землю, носившие характер держания. Персональная собственность защищалась персональными исками. К ней относились все прочие вещи.

Земля занимала особое место в английском средневековом праве. Земельные права определялись двумя главными позициями: держание и владение.

С точки зрения правомочий собственника выделялись следующие держания: держание, которым можно владеть и распоряжаться (возвращалось сеньору лишь при отсутствии наследников); условные держания; «заповедные» держания (держания, которыми нельзя было распоряжаться и которые обычно переходили по наследству старшему сыну в соответствии с принципом майората). Выделялось два вида свободных держаний: баронии, предоставлявшиеся «головным держателям» непосредственно от короля, и свободные рыцарские владения, переходившие от «головных держателей». И бароны, и рыцари в равной мере считались вассалами короля.

Владение могло быть свободным (фригольд) в случае его получения на условиях несения рыцарской службы или по праву личной службы. Свободным было и землевладение свободного крестьянина. Несвободным (копигольд) являлось владение землей на условиях исполнения личных и поземельных повинностей крестьянина в пользу лорда. Понятие объема владельческих прав включало права лиц, которые участвовали в отношениях владения, пользования, распоряжения и контроля над собственностью, а также давало представление о наборе технических средств для передачи собственности.

Действовал институт доверительной собственности, суть которого заключалась в том, что одно лицо передавало имущество другому с тем, чтобы получатель управлял иму-

ществом и использовал его в интересах прежнего собственника. Возникновение этого института было связано с особенностями феодального землевладения, к числу которых относились ограничение круга наследников земли и ограничение продажи земли.

В средневековой Англии получило развитие **обязательственное право**. Еще в англосаксонские времена стали развиваться договорные отношения. Понятие договора как обязательственного соглашения двух и более сторон в английском праве отличалось от понятия простого соглашения. Утверждалось, что договор — это соглашение, но не всякое соглашение — договор.

По мере развития рыночных отношений в английском праве стали складываться зачаточные формы договорных и деликтных обязательств. Их становление проходило долгим эволюционным путем развития норм «общего права», усложненным использованием той или иной формы иска для защиты нарушенного права.

Существовало несколько форм исков: иск о долге или об отчете (лица, которому были доверены чужие деньги), иск о соглашении (требование к должнику исполнить обязательство, установленное соглашением сторон), иск о защите словесных соглашений.

Брачно-семейное право в значительной мере определялось интересами охраны и защиты феодального землевладения. Заключение брака и отношения между супругами регулировались каноническим правом. Семья носила патриархальный характер. Запрещалось двоеженство. Правовой статус замужней женщины был крайне ограничен. Приданое, приносимое женой, поступало в распоряжение мужа. Ее движимое имущество переходило к мужу, в отношении недвижимого имущества устанавливалось его управление. Он мог владеть и пользоваться недвижимым имуществом жены и после ее смерти, если у них были общие дети. В случае бездетности имущество жены после ее смерти возвращалось ее отцу или его наследникам. Жена не имела права заключать договоры, совершать сделки, выступать в суде без согласия мужа.

Относительно большей дееспособностью пользовались замужние женщины в крестьянских, ремесленнических и купеческих семьях, там, где действовали соответствующие нормы обычного права. Они могли управлять своим имуществом, заключать договоры, заниматься торговлей.

Развод признавался англосаксонским обычным правом. Женщина, уходя из семьи мужа в случае развода или смерти мужа, получала свою долю семейного имущества (движимое имущество, скот, деньги). Каноническое право, как известно, не допускало развода. Разрешалось лишь при определенных обстоятельствах раздельное проживание супругов.

Внебрачные дети не признавались. Попытки церкви допустить узаконение внебрачных детей последующим браком родителей встретили упорное сопротивление последних. Это было связано с той же охраной феодального землевладения, так как узаконение детей расширяло круг потенциальных наследников.

Английское средневековое право знало **наследование** по завещанию и по закону.

Наследование по завещанию ограничивалось: запрещалось устранять от наследования законных наследников. При этом на наследников возлагалась обязанность материального обеспечения детей, не получивших наследства. Так как суды «общего права» не имели должного инструментария для реализации таких обязательств, соответствующие споры рассматривались в канцлерском суде.

Англия не знала единой системы наследования по закону. Наследование феодальных держаний происходило на основе майората. Остальное имущество отходило жене, детям и церкви. Право первоначального притязания на движимое имущество лица, не оставившего завещательного распоряжения, принадлежало пережившему супругу.

Преступления классифицировались на три группы: измена (тризн), тяжкое уголовное преступление (фелония) и проступок (мисдиминор).

Раньше других было выработано понятие «фелония». К этой группе преступлений относились убийство, поджог, изнасилование, разбой, основным наказанием за которые была смертная казнь.

В понятие измены (тризн) входило преступление долга верности королю, совершение преступлений против государственной безопасности (призыв к мятежу, сговор). В XIV в. измена стала разделяться на великую измену (покушение или убийство короля или членов его семьи; изнасилование королевы, дочери короля, жены сына короля; восстание против короля; подделка королевской печати, монеты; ввоз в страну фальшивых денег; убийство

канцлера, казначея, королевского судьи) и малую измену (убийство слугой господина, женой мужа, мирянином или клириком прелата). За измену предусматривалась смертная казнь с конфискацией имущества.

Все остальные преступления относились к категории проступков (мисдиминор), наказание за которые не предусматривало смертную казнь.

Существовала и другая классификация, носившая процессуальный характер: преступления разделялись на преследуемые по обвинительному акту и рассматриваемые в суде присяжных.

Цели наказаний на отдельных этапах развития феодального права менялись: от возмещения пострадавшему и его родне причиненного ущерба до предотвращения повторного преступления путем устрашения (вырывание внутренностей из живого тела, выставленного у позорного столба, бичевание кнутом и пр.). Существовали квалифицированные виды смертной казни (сожжение, колесование, четвертование). Крайняя жестокость наказания была связана с религиозно-моралистическим подходом к преступлению, определявшим профессионально-этические позиции судей, которым отводилась главная роль в сохранении правопорядка.

Несоизмеримость тяжести наказания тяжести преступления зачастую заставляла судей или оправдывать заведомых преступников, или, например, оценивать похищенное в заниженном размере. Спасала от жестоких наказаний и «привилегия духовного звания», которая распространялась на всех лиц, имевших право быть посвященными в духовное звание, даже если они в нем и не состояли.

Что касается **судебной системы**, то с конца XIII в. окончательно утвердилась практика назначения из местных землевладельцев в графствах *мировых судей* (в каждом графстве назначалось по восемь мировых судей). Имущественный ценз для занятия этой должности составлял 20 фунтов стерлингов годового дохода. Первоначально они обладали полицейскими и судебными полномочиями, но с течением времени стали выполнять наиболее важные функции местного управления вместо шерифов. Они контролировали цены на продукты питания, следили за единством мер и весов, вывозом шерсти, осуществляли надзор за проведением в жизнь законов о рабочих, о еретиках и даже устанавливали размеры заработной платы. В судеб-

ную компетенцию мировых судей входило разбирательство уголовных дел, кроме убийств и особо тяжких преступлений. Разбирательства проводились на сессиях, созывавшихся четыре раза в год.

В XIII—XIV вв. выросло количество королевских судов различных рангов, усилилась их специализация. Вместе с тем судебные и административные функции многих учреждений еще не были разделены. Высшими судами «общего права» в Англии в этот период стали Суд королевской скамьи, Суд общих тяжб и Суд казначейства.

Суд казначейства в основном специализировался на рассмотрении финансовых споров, прежде всего касающихся долгов казны и короны. Суд общих тяжб, или «общая скамья», рассматривал большинство частных гражданских исков и был основным судом общего права. Он также осуществлял надзор за местными судами. Из личного Суда короля постепенно сформировался Суд королевской скамьи, заседавший до конца XIV в. только в присутствии короля и его ближайших советников. Он был высшей апелляционной и надзорной инстанцией для всех других судов, но со временем стал лишь апелляционной инстанцией по уголовным делам.

При абсолютизме окончательно оформилась структура и юрисдикция центральных Вестминстерских судов, в том числе Суда справедливости и Высшего суда адмиралтейства. Помимо них были созданы и чрезвычайные суды.

Расширилась практика разъездных судей и присяжных обвинителей. Деятельность разъездных судей, выезжавших на места для рассмотрения дел и контроля над местной администрацией, содействовала становлению единой судебной системы, создавала возможности для более объективного решения дел по сравнению с судами феодалов, где продолжали применяться ордалии и судебные поединки.

При рассмотрении дел на местах разъездные судьи руководствовались не только законодательными актами королей, но и местными обычаями, практикой местных судов. В процессе обобщения судебной практики они вырабатывали единообразные общие нормы права. Так постепенно из практики королевских судов сложились нормы «общего права».

Судебный процесс носил открытый характер. Судебные дела по традиции рассматривались на местах. Существовала как коллективная, так и персональная ответ-

ственность. Помимо ордалий обвиняемый мог очиститься от подозрений при помощи клятвы в сочетании с клятвами родственников и соседей, которые удостоверяли искренность показаний обвиняемого. Здесь учитывался социальный статус свидетелей. Так, показания одного слуги господина приравнивались к силе показаний шести простолюдинов.

В судопроизводстве принимали участие священники. В этот период греховное стало отождествляться с преступным. Поэтому в процессе произнесения клятвы перед судом в подтверждение правдивости своих показаний обвинитель и обвиняемый возлагали руку на Евангелие, клялись именем Бога.

В XII—XIV вв. в Англии укрепляется суд присяжных при рассмотрении как уголовных, так и гражданских дел. Процедурным вариантом древнего суда присяжных считался опрос под присягой местных жителей во время составления земельного кадастра. Позднее этот же обряд соблюдался при решении споров о поземельном владении между вассалами короля.

Большая (Кларендонская) ассиза 1166 г. устанавливала процедуру судебного расследования, осуществлявшуюся при помощи посредников из местных жителей, обязанных давать показания под клятвой.

Начиная с XIV в. в Англии начало формироваться так называемое **право справедливости**. В случае, если кто-либо не находил защиты своих нарушенных прав в судах «общего права», он обращался к королю за «милостью» разрешить его дело «по совести». С возрастанием таких дел был учрежден суд канцлера («суд справедливости»).

Судопроизводство осуществлялось канцлером единолично и в письменной форме. Формально он руководствовался не нормами права, а лишь внутренним убеждением. Однако фактически при вынесении решений использовались принципы канонического и римского права. «Право справедливости» дополняло общее право, восполняло его пробелы.

Так же как и на континенте, находящемся под влиянием римского права, в Англии было положено начало самым обычным способам доказательства. Вынесенный судом приговор не считался окончательным, если в нем не аргументировалось, на какой из сторон лежит бремя доказывания и какой способ доказательства нужно использовать. Зада-

чей судьи был контроль за соблюдением внешней формы аргументации. Защитой применялся выбранный судьей способ доказательства. Можно было также обязать стороны бороться друг с другом самим или через доверенных лиц, и сторона, которая выходила победительницей, считалась выигравшей процесс.

Впоследствии в методы доказывания были внесены изменения. Вместо того чтобы, как раньше, доказывать свою правоту на показательном поединке, ответчик получал разрешение привести несколько соседей. Они вызывались в суд шерифом и должны были под присягой высказать свое мнение, на основе которого судья выносил приговор.

В конце XII в. ведение судебного процесса осуществлялось двумя судами. Сначала так называемый большой суд принимал решения по вопросу обвинения, и если он устанавливал, что ответчик действительно виновен, дело передавалось в малый суд, который во время слушаний должен был вынести решение о защите. Поскольку нормы общего права и права справедливости нередко противоречили друг другу или пересекались, один и тот же конфликт можно было решать в суде по обеим системам.

В XIV в. было учреждено обвинительное жюри судей, которое постепенно стало дополняться жюри приговора. В состав жюри обычно входили представители зажиточных слоев населения. С XVI в. в судебном разбирательстве произошло разграничение функций свидетелей и присяжных: первые, как и полагалось, сообщали известные им факты, вторые постановляли судебный вердикт о виновности или невиновности обвиняемого в суде. Процесс носил открытый характер.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Охарактеризуйте систему управления Англии до нормандского завоевания.
2. В чем своеобразие монархической формы правления в средневековой Англии?
3. Дайте характеристику английского государственного аппарата.
4. Расскажите об особенностях развития сеньориальной и сословно-представительной монархии в Англии.
5. Как произошло образование и упрочение английского парламента?

6. В чем заключалось своеобразие абсолютистского режима в Англии?
7. Назовите основные правовые системы феодальной Англии.
8. Каковы характерные черты английского феодального права?
9. Какое место занимает Великая хартия вольностей в правовой истории Англии?
10. Что такое право справедливости?
11. Охарактеризуйте средневековую судебную систему Англии.
12. Как осуществлялось судопроизводство?

3.6. Католическая церковь и ее влияние на государственно-правовое развитие стран Запада

В начале IV в., в период правления римского императора Константина, христианская церковь была официально признана. Христианство было объявлено равноправной религией империи. В 325 г. собрался первый в истории «вселенский» собор христианской церкви — Никейский. Председательствовал на нем сам император (в то время еще верховный понтифик римской языческой церкви, поскольку крестился Константин много позже, перед самой смертью). Никейский собор выработал Символ веры, объявил христианскую церковь «вселенской» и «ортодоксальной» (непогрешимой, православной). Римский епископ был провозглашен единственным патриархом западной половины империи. В восточной ее части патриаршество было разделено между четырьмя престолами: Константинопольским, Александрийским, Антиохийским и Иерусалимским.

3.6.1. Церковь и государственное строительство

Христианские идеи достоинства, свободы и нравственности создают уникальный код европейского сознания.

Алексий II, патриарх Московский и всея Руси

Возникшая Римская курия объединила римские религиозные общины. Во главе общин стояли профессиональные священнослужители, посвященные в сан путем проведения соответствующего обряда — таинства. Вместе они составляли

церковный клир[1]. Высшим слоем священнослужителей были епископы. Им принадлежала и религиозная, и судебная власть; они же были вправе толковать смысл церковных обрядов.

Возрастающий авторитет римско-католической церкви опирался на Священное Писание и религиозные чувства верующих. Он основывался и на созданной к тому времени мощной и централизованной церковной организации, построенной на четком отделении клира от мирян, на строго иерархических началах жизни духовенства, на его безусловном подчинении епископату, римской курии. Большую политическую силу имели возникавшие еще с VI в. монашеские, а позднее духовно-рыцарские ордена, представлявшие собой строго централизованные объединения, уставы которых утверждались папством. Католическая церковь создала собственные политические, финансовые и судебные органы, дипломатическую службу. Государственные дела стали рассматриваться римскими папами как один из важнейших аспектов деятельности церкви.

Христианская церковь была тесно вплетена в феодальные отношения. Она становилась мощной экономической, политической и культурной организацией Средневековья.

Для освобождения местных церквей от влияния светских институтов и феодалов, вмешивавшихся в процедуру назначения священнослужителей, в 1075 г. Григорий VII в еще более строгой форме подтвердил запрет Латеранского собора (1059 г.) светским лицам осуществлять функции священнослужителей.

Догматы церкви становились государственными уложениями. Римские государственно-правовые идеалы и римское христианство стали основой идеологии Запада.

В эпоху Средневековья католическая церковь представляла собой практически независимую, автономно управля-

---

[1] Клир — духовенство, совокупность священнослужителей и церковнослужителей христианской церкви. Священнослужители обладают духовным саном (званием), полученным в результате свершения одного из таинств — «священства». Сан дает им духовную власть над верующими, право проповеди, свершения церковных таинств, право руководить нравственно-религиозной жизнью верующих. Священнослужители разделены на ряд иерархических ступеней. Низшую образует дьяконат, среднюю — пресвитериат (священники), высшую — епископат. Церковнослужители — псаломщики и пономари — духовным саном не обладают и выполняют второстепенные, вспомогательные церковные функции. Отношения внутри клира носят авторитарный характер — низшие чины обязаны беспрекословно подчиняться высшим.

ющуюся организацию. Ее взаимоотношения с королевской властью в разные периоды Средневековья были сложными и неоднозначными. Они нередко порождали острые конфликты, а в ряде случаев приводили и к прямому противоборству.

В раннем Средневековье короли-«варвары», принимая христианство и получая тем самым поддержку церкви, подносили ей большие дары, прежде всего в виде обширных земельных владений. Церкви принадлежало около 1/3 обрабатываемых земель, она активно включилась в борьбу за земное благополучие и обладание богатствами. Так, во Франции к моменту Великой буржуазной революции (1789 г.) ей принадлежала 1/7 часть всей земли страны. Так церковь постепенно превратилась в крупного собственника, имевшего по сравнению с самими королями и светскими магнатами несомненное преимущество, ибо церковные и монастырские земли не подлежали дроблению и возврату в мирской земельный фонд.

Церковь являла собой духовное сообщество, оказывавшее глубокое нравственное воздействие на верующих, а также способствовавшее формированию единой религиозной культуры и самосознания.

Теократическая доктрина рассматривала церковь как единственную организацию, которой принадлежит право быть посредником между Богом и людьми.

Сотериологическое (от лат. *soter* — спаситель) влияние на светскую власть отмечалось императором Константином и Карлом Великим, назвавшим церковь вселенской и непогрешимой.

После обретения Римской католической церковью полноценной государственности методология ее влияния сменилась на эвдемоническую (от древнегреч. *evdemon* — счастье). Церковь стала государством в государстве, подчиняя своей силе королей.

В VII в. оформилась церковная юрисдикция: был установлен церковный иммунитет священнослужителей (запрет светского вмешательства в дела церкви).

Церковь активно добивалась светской власти. О конце VIII в. уже можно говорить как о времени появления Папского государства со всеми основными атрибутами феодальной государственности. Папа, став главой государства, получил титул епископа Рима, викария Христа, преемника князя апостолов, первосвященника вселенской церкви, патриарха

Запада, примаса Италии, архиепископа и митрополита Римской провинции, суверена, Верховного понтифика. Его богатства стремительно возрастали в силу обложения верующих налогом в 1/10 часть дохода со двора и за счет продажи индульгенций (специальных грамот об отпущении грехов).

С начала XI в. папу стали избирать пожизненно. Участие в выборах могли принимать уже не все епископы, а самые почетные из них — кардиналы. Для выбора папы они собирались на конклав (собрание). Резиденцией папы стал Ватикан — предместье Рима, но его власть простиралась далеко за пределами Рима. На местах папу представляли его наместники (нунции), им подчинялись епископы и аббаты, возглавлявшие монастыри.

В распоряжении папы были и собственные войска — монашеские военно-политические отряды, состоявшие из крестоносцев, чьи ордены возглавляли магистры, командовавшие капитулами — отрядами монахов во главе со старшинами.

В X—XI вв. христианская церковь переживала упадок. Притязания Западной церкви на особую политическую роль вызвали отрицательное отношение византийских императоров и духовенства.

В 1054 г. единая христианская церковь разделилась на западную (римско-католическую) и восточную (православную) церкви[1].

Проблемы, с которыми столкнулась церковь, вынудили папу Григория VII осуществить важные реформы, направленные на укрепление его власти: монархи оказались отстраненными от процедуры назначения папы.

Во все государства папа направлял своих представителей, легатов, уполномоченных способствовать объединению вокруг Рима местных церквей. Он опирался на сеть подвластных ему аббатств[2].

При Григории VII была разработана *теория двух мечей*. Утверждалось, что папство получило от Бога два меча (символа власти): духовный и мирской. Первый меч папство оставило у себя, а второй вручило монархам, которые

---

[1] Хотя формально раскол вытекал из расхождений по чисто религиозным вопросам (догмату о происхождении Святого духа, учению о благодати, порядку причащения и т.д.), в основе раскола лежали прежде всего политические противоречия — борьба за руководство христианским миром и светской государственной властью.

[2] См.: *Рулан Н.* Историческое введение в право. С. 232.

должны были пользоваться им под присмотром церкви. Считалось, что монархи не имели права навязывать свою власть папам. Об этом свидетельствует тот факт, что в XII и XIII вв. короли Польши, Венгрии и Болгарии согласились рассматривать свои королевства как ленное владение папы и приносили ему клятву верности. Во многих государствах, особенно в Германии и Италии, католическая церковь располагала территориями, на которых она осуществляла государственную власть.

Григорий VII, заставивший императора Священной Римской империи германской нации Генриха IV простоять перед своим замком в Каноссе (Северная Италия) три дня босым в одежде кающегося грешника и сделать заявление о том, что папы могут низлагать императоров, что никто им не судья, что не считается католиком тот, кто не согласен с римским папой, и что папа римский может освобождать от присяги неугодных владыкам. Папа Иннокентий III, победитель в конфликте с английским королем Иоанном Безземельным, утверждал: «Мы (папы) призваны господствовать над всеми народами и царствами».

В XII и XIII вв., будучи на вершине могущества, римский престол вмешивался во внутренние дела государств в качестве высшего судьи и арбитра, могущего «связывать и разрешать». Папы прибегали к отлучению от церкви королей, когда те выходили из подчинения.

Могущество Римской католической церкви позволило папам налагать интердикты (от лат. *interdictum* — запрещение) на богослужение. В 1155 г. интердикту за грехи был подвергнут Рим, в 1180 г. — Шотландия, в 1200 г. — Франция, в 1208 г. — Англия.

Римские папы активно претендовали на руководство всем христианским миром. Католическая церковь превращалась в надтерриториальную, общеевропейскую теократическую монархию со своими политическими, финансовыми, дипломатическими, судебными органами. «Христианизация» стала характерной чертой средневековой западноевропейской государственности.

Католическая церковь не ограничивалась в своих политических притязаниях территорией Европы, стремясь к мировому господству. Папа Иннокентий VIII организовал и финансировал экспедицию Х. Колумба. На него была возложена миссия открыть новые земли и найти кратчайший путь в Индию.

Изначально оправдывавшая право убийства на войне, католическая церковь со временем стала выступать за смягчение правил ведения войн. По ее инициативе объявлялись дни перемирий. Так, Эльнский собор 1027 г. ввел запрет на ведение военных действий во время христианских праздников и с 15 часов субботы до 6 часов понедельника. Издавались приказы, запрещавшие убивать женщин, детей и стариков, а также раненых. Зародился институт военного плена: пленных не убивали, их могли отпустить за выкуп.

Церковь выступала инициатором запрета использования отдельных видов оружия. Так, Вторым Латеранским собором 1139 г. было запрещено использование арбалетов и ядов, правда, только против христианских народов.

Гуманистические идеи, которые находили отражение в правилах ведения войн, основывались на осознании единства христианских народов Европы. Однако возникновение в XVI в. протестантского движения привело к тому, что войны в Европе приобрели религиозный характер и идея единства христианских народов была предана забвению. Самой опустошительной войной на религиозной почве была Тридцатилетняя война 1618—1648 гг., завершившаяся заключением Вестфальского мира 1648 г.[1]

В результате усиления националистических настроений и возвышения власти королей с XIV в. начинается упадок власти пап над светскими правителями.

3.6.2. Каноническое право

> С XII в. под контролем церкви начинают развиваться различные отрасли права. Именно это делало католическую церковь силой, проникающей во все сферы жизни средневекового общества и поэтому особенно могущественной.
>
> *А. Ю. Соломатин*

Каноническое (церковное) право возникло одновременно с христианской церковью, но оформление получило не сразу. Предмет канонического права оформился к XI в. Им стали прежде всего внутрицерковные отношения.

---

[1] История европейского международного права. М. : Международные отношения, 2005. С. 13.

Но оно также оказывало воздействие и на внецерковную жизнь прихожан (мирян). Так, церковные суды рассматривали дела о браке и семье, клевете, лжесвидетельстве, подделке монет, т.е. дела, так или иначе связанные с «грехопадением».

Церковь очень рано стала вносить свою лепту в развитие права[1]. Начиная с первых веков нашей эры она накапливала огромное количество церковных законов (канонов), постановлений церковных соборов и синодов, декретов и решений отдельных епископов, действовавших в пределах регионов их влияния. Источниками канонического права стали постановления церковных соборов (съездов католического духовенства), санкционированные папой римским, Священное Писание, папские нормативные акты — конституции, энциклики, буллы.

В конце IV в. толкования Священного Писания, принятые Вселенским собором, были собраны в Апостольские конституции, состоявшие из нескольких десятков правил, определявших основные обряды и догматы церкви, обязанности священников, критерии канонизации святых, таинства брака, признаки вероотступничества и ереси. В это же время (в IV в.) появились декреталии — постановления папы, призванные регулировать отношения в церковном государстве.

После эдикта императора Константина о свободном исповедании христианства (313 г.) нормы церковного права закреплялись в императорских законах. В XI—XII вв. закончился процесс складывания канонического права в качестве самостоятельной правовой системы западноевропейского общества. Утвердилось само понятие «каноническое право», более четким стало его юридическое содержание.

Решающую роль в переходе к новому каноническому праву сыграл составленный в 1140—1141 гг. декрет Грациана, в котором было сведено воедино около 3800 канонических текстов. В последующем путем толкования и ком-

---

[1] Идейное обоснование канонического права дал Августин Блаженный (354—430 гг.). Он делил мир на царство Бога и царство сатаны, царство добрых и царство злых, порочных, на небесную и земную общины. Согласно доктрине Августина, верные должны были победить неверных в силу превосходства церкви над светским государством. Особенностью канонического права стало то, что его основные принципы были сформированы под влиянием светских текстов, восходящих к дохристианским источникам.

ментирования декрета значительный вклад в преподавание и развитие канонического права внесли профессора канонического права (канонисты).

В XII—XIII вв. правотворчество получило особенно широкий размах, в связи с чем возникла необходимость дальнейшей систематизации канонического права. По указанию папы Григория IX в 1234 г. был составлен сборник декреталий, не вошедших в декрет Грациана и объединенных в пяти книгах.

Средневековое каноническое право охватывало широкий круг вопросов. Оно регламентировало организацию церковной власти (право римского папы назначать на церковные должности, процедуру рассмотрения споров между священниками и т.п.), а также отношения церкви со светской властью, статус церковной собственности и режим владения и пользования церковными землями, источники доходов церкви и т.д.

На протяжении XII—XIII вв. из монополии церкви на совершение таинств возникло церковное регулирование **брачно-семейных отношений**, из юрисдикции над завещаниями — регулирование наследственных прав, из юрисдикции над церковными бенефициями — имущественных прав, из юрисдикции над клятвами — договорных прав, из юрисдикции над грехами — карательных канонических прав.

Регулирование брачно-семейных отношений составляло специфическую и важную область канонического права, определявшую вопросы препятствий к заключению брака, законнорожденности детей, расторжения брачных уз.

На протяжении многих столетий христианские нормы, регулировавшие семейные отношения, заменяли национальное брачно-семейное право. Каноническое право базировалось на идее моногамного брака, основанного на взаимном согласии супругов. Брак рассматривался как божественная связь и заключался путем проведения таинства. Брачные узы считались нерасторжимыми и могли быть прекращены только со смертью одного из супругов. Однако церковь допускала раздельное проживание супругов в случае доказанной измены или проявления жестокости. Со временем каноническое право признало возможность развода, разрешаемого церковной властью. Каноническое право существенно улучшило положение женщины в браке, так как перед Богом оба супруга были равны. Хотя муж являлся

главой дома, он мог руководить женой только в разумных пределах. Имущество жены (приданое, дары) передавалось под опеку мужа, но не в его собственность.

Каноническое право существенно изменило институт **наследования**. Запрещалось уничтожать имущество умершего, предлагалось направлять его на богоугодные дела. Каноническое право внесло коррективы в институт завещания, которое стало рассматриваться как последняя воля, направленная на спасение души. Смерть без завещания рассматривалась как разновидность греха. Был введен новый порядок составления завещания: в форме письменного документа, скрепленного подписями свидетелей и наследодателя в присутствии священника. Впоследствии были признаны устные завещания — последняя воля, выраженная священнику или свидетелям. Священник мог распорядиться частью имущества (вплоть до 1/3) на благо души умершего, 2/3 имущества резервировалось за родственниками умершего. Наследник имел право отказаться от наследства.

Церковное право тесно соприкасалось с религиозными нравственными предписаниями, с теологическими доктринами и литургическими формулами. Его отдельные сферы оформлялись в процессе административной, хозяйственной и дисциплинарной деятельности церковных учреждений и регулировали области церковных финансов и собственности, вопросы благотворительных завещаний и отказов имущества, права владения, пользования и распоряжения церковными землями и зданиями.

В сфере **гражданско-правовых отношений** каноническое право детально разработало институт доверительной собственности (имущества, переданного в дар церкви, которое использовалось священниками — доверенными лицами — во благо прихожан) и институт защиты владения. Были введены понятие клятвенного заверения (нарушение клятвы рассматривалось как нарушение религиозной морали, поэтому отсутствие письменной формы договора не служило оправданием невыполнения обязательств) и принцип эквивалентного обмена или справедливой цены (осуждались чрезмерная, постыдная прибыль при заключении договоров, ростовщичество).

В каноническом праве содержались нормы, относившиеся к **уголовному праву**. В частности, в нем предусматри-

вался список епитимий (религиозных искуплений), налагаемых за убийство, ложную клятву и некоторые другие преступления.

В уголовных нормах канонического права первоначально не различались понятия преступления и греха. Впоследствии стали различаться грехи и мирские преступления, подсудные светской власти, однако церковь продолжала вмешиваться в сферу уголовного права. Появилось понятие преступного греха (наносящего вред церкви и обществу). В основе лежали преступления мирян против религии (ересь, святотатство, колдовство), клевета, половые и брачные преступления.

Каноническое право детализировало понятие вины: было проведено различие между умыслом и неосторожностью, давалась классификация умыслов. Сформировалось представление о причинной связи в уголовном праве: выделялись отдаленные и непосредственные, привходящие причины.

Была разработана система **наказаний**. Церковь выпустила большое число уложений о наказаниях, в которых перечислялись грехи и указывались наказания за них, описывались не столько греховные действия, сколько образы мышления, побуждения.

Различались санкции против духовных лиц (разжалование, лишение сана, обязанность совершать богоугодные дела, отлучение) и санкции против мирян (пост, возмещение вреда, совершение богоугодных дел). Одним из самых тяжелых наказаний было отлучение от церкви. Оно могло быть временным (интердикт) и вечным (анафема). Интердикт заключался во временном запрещении совершать обряды и богослужения (в том числе на территории целого государства). Он фактически исключал человека из системы общественных связей. Отлученный от церкви не допускался в храм или допускался только в определенную его часть. Подданные освобождались от присяги отлученному государю. Анафема лишала человека всех гражданских прав и ставила его вне закона. К церковным наказаниям относилось также публичное церковное покаяние в виде битья поклонов, чтения молитв, раздачи милостыни. Публичное покаяние могло быть пожизненным.

Церковная и светская юрисдикции тесно переплелись. Не проводились явные различия и в самой природе греха и преступления, тех проступков, которые надо было иску-

пать церковным покаянием, или тех, которые подлежали улаживанию переговорами с родичами, выплатой вергельда, штрафа и пр. Все преступления объявлялись грехами.

В XI в., только после того как церковь утвердила свою относительную независимость от светских властей, она узаконила отпущение грехов. Церковь отрицала колдовство, ставила под вопрос сакральный характер обычая, высшую святость рода, природы, воды и огня. Она не выступала прямо против кровной мести, ордалий, но учила, что они не принесут спасения, которое приобретается верой и добрыми делами.

Духовенство играло большую роль в **светском судопроизводстве**. В соответствии с каноническим правом папа Иннокентий III (1198—1216 гг.) учредил инквизицию (от лат. *inquisition* — розыск, преследование).

В 1252 г. папа Иннокентий IV одобрил создание специальных церковных трибуналов для борьбы с еретиками, врагами церкви и религии, а также для защиты устоев христианства.

На местах действовали специальные комиссии, состоявшие из епископа и двух монахов-инквизиторов. В аппарат суда входили нотариус, понятые, врач, палач, а с середины XVI в. — юристы-квалификаторы, оценивавшие улики и определявшие виновность подследственного.

Первыми инквизиторами-судьями стали монахи, убежденные в греховности любого человека и потому в его изначальной виновности. Инквизиторы наделялись неограниченными полномочиями и подчинялись непосредственно папе. В случае неповиновения инквизиторам местные епископы и светские власти могли быть преданы проклятию[1].

В 1232 г. папа римский распорядился, чтобы всеми делами о ереси занимался орден монахов-доминиканцев. Те быстро овладели искусством преследования всех, чьи помыслы и действия выходили за пределы их понимания, в силу чего вызывали подозрение. Доминиканцы были фанатичны, невежественны, неразборчивы в средствах. С 1252 г. инквизиция добилась права пытать всякого подозреваемого, попавшего в ее руки.

Официальным поводом к возбуждению процесса был донос. Донос тайно проверялся соответствующим духов-

[1] См.: *Абдурахманова И. В., Орлова Н. Е.* История государства и права зарубежных стран. Ростов н/Д, 2002. С. 114.

ным лицом (производилось расследование — инквизито). Донос считался обязанностью каждого верующего. Преследование инквизиция могла возбуждать и на основании слухов. Поводом для возбуждения дела могла стать людская молва.

Хотя инквизиционный процесс был прогрессивнее обвинительного процесса, он уступал цивилизованному правовому процессу: защита и состязательность отсутствовали. Суд исходил из презумпции виновности обвиняемого, бремя доказывания его невиновности возлагалось на самого обвиняемого. Как правило, судебные заседания были закрытыми, жалобы не предусматривались. Возможен бы пересмотр приговора по инициативе определенных должностных лиц государства. Инквизиционное судопроизводство в некоторой степени способствовало развитию процессуальной техники. Инквизиционный процесс предусматривал обязательное письменное делопроизводство, дачу показаний под присягой и ответственность за лжесвидетельство, институт представительства обвиняемого (адвокаты), поддержание обвинения особым лицом — обвинителем. В системе доказательств на первый план вышли собственное признание (в том числе добытое под пыткой) и письменные доказательства.

Пытка могла начаться на любой стадии процесса и заканчивалась, когда инквизитор добивался признания или когда его жертва умирала, не вынеся мучений.

При этом в протоколе пытки непременно указывалось, что в случае, если у пытаемого «сломается какой-либо орган» или он умрет, в этом он будет виноват сам. «Признавшийся» приговаривался к публичному сожжению, его имущество конфисковывалось в пользу церкви, причем упорство еретика приводило к сожжению всех его родственников.

Таким образом, инквизиция создавала и поддерживала обстановку всеобщего ужаса, что позволяло церкви властвовать неограниченно. Один из самых жестоких гонителей духа Конрад Марбурский (XIII в.), пославший на смерть сотни людей только по подозрению, считал, что лучше убить 60 невиновных, чем дать ускользнуть одному виновному.

Последнее сожжение на костре по приговору инквизиционного суда состоялось в Испании в 1826 г. В 2000 г. папа

Иоанн Павел II извинился перед всем миром за злодеяния инквизиции и ошибки католической церкви.

По мере укрепления королевской власти сфера действия канонического права сужалась. В XVI в. были приняты королевские акты, запрещавшие церковным судам рассматривать дела в отношении светских лиц.

Духовный кризис католицизма породил Реформацию. 31 декабря 1517 г. Мартин Лютер, монах и церковный музыкант, в германском городе Виттенберге прибил на двери церкви грамоту с 95 тезисами, обличавшими папу и католицизм как слуг дьявола. Началась эпоха протестантизма (от лат. *protestantis* — публично доказывающий). Таким образом, в XVI в. Реформация подорвала позиции католической церкви и ослабила влияние канонического права. На Тридентском соборе (середина XVI в.) нормы канонического права были коренным образом пересмотрены. Однако потесненное Реформацией каноническое право продолжало оставаться в западноевропейском обществе в Новое время не только своеобразным юридическим феноменом, но и важным духовным фактором, оказывавшим непосредственное воздействие на правовую культуру.

В 1582 г. был составлен Свод канонического права. В него помимо традиционных источников права — канонов Вселенских соборов и постановлений пап — вошли нормы о строе и организации церкви. Церковное право — более точное название для этого собрания, нежели каноническое. На протяжении XVI в. неоднократно переиздавались произведения юристов, специализировавшихся на каноническом праве, и теологов, что свидетельствует о значимости их учений.

Последующие кодификации целиком относятся только к XX столетию. Так, в 1917 г. была произведена очередная кодификация Свода канонического права, а в 1983-м — еще одна. В 1990 г. был создан Канонический кодекс восточного права церковных общин католической ориентации.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Как возникла католическая церковь?

2. Какую роль в средневековом обществе играли те, кто «молились за всех»? Почему духовенство считалось первым и главным сословием?

3. Охарактеризуйте положение римского папы в католической церкви.

4. Что такое клир?

5. Оцените значение реформ папы Григория VII.

6. Раскройте основные положения трактата Грациана.

7. Какие преимущества давали церкви богатства, которыми она владела?

8. Каковы причины духовного кризиса католицизма в XV—XVI вв.?

9. Конкретизируйте роль церкви в становлении средневековой государственности.

10. Раскройте основные положения канонического права.

11. Что такое инквизиция? Почему инквизиция оставила в памяти европейских народов мрачные воспоминания?

Глава 4
ГОСУДАРСТВЕННЫЕ И ПРАВОВЫЕ СИСТЕМЫ ВИЗАНТИИ И СЛАВЯНСКИХ ГОСУДАРСТВ

В результате освоения данной темы студент должен

***знать*:**

• историю становления и развития Византии, ее влияние на славянский мир, роль в государственном строительстве идеи о преемственности Византии по отношению к Римской империи;

• наиболее важные государственно-правовые институты Византии, основные элементы этих институтов (социальная структура, правовой статус жителей, органы государства, государственный аппарат);

• основные своды законов Византии, их воздействие на право славянских стран;

• причины обособления ветвей славянских народов (южных, западных и восточных славян);

• основные формы государства и права у славянских народов;

• понятийный аппарат, лексико-грамматический минимум по юриспруденции славянских государств, характерные черты славянского правопонимания;

уметь:

• оперировать историко-юридическими понятиями Византийского государства и славянских народов;

• сравнивать государственные и правовые системы западных, южных и восточных славян;

• выражать и аргументировать свою точку зрения по государственно-правовой истории Византии и славянских народов;

• использовать богатый историко-правовой материал из жизни западных и южных славян для оценки государственно-правовых явлений в восточнославянских странах (России, Украине, Белоруссии);

***владеть*:**

• методологией анализа специфического исторического прошлого Византии и славянских народов, умением выделять общее и особенное в государственно-правовой жизни различных ветвей славян;

• навыками сбора и обработки историко-правовой информации;

• юридической терминологией Византии, оказавшей влияние на славянское право, в том числе российское право;

• навыками использования полученных историко-правовых знаний в соответствующей профессиональной деятельности.

4.1. Византийская империя: особенности государственно-правового развития

В 395 г. Римская империя была разделена на две империи — Восточную (Византию) со столицей Константинополем и Западную с центром в Риме. В Восточную империю вошли Балканский полуостров, Египет и римские владения в Азии. Восточная Римская империя просуществовала 1058 лет, на 977 лет дольше, чем Западная Римская империя, государственная жизнь которой продолжалась всего 81 год.

Жители Византии были приобщены к греческой культуре, но их национальный состав не был полностью греческим. Иногда их отождествляют с римлянами. Однако сами византийцы отличали себя от римлян, называли «ромеями», тем не менее считая себя прямыми наследниками Древнего Рима.

Византия оказала значительное влияние на политическое развитие народов Южной и Восточной Европы, а также Закавказья. Она долгое время была хранителем и проводником государственно-правового наследия Античности. Восприятие феодальными государствами Болгарии, Сербии и другими славянскими государствами обширного культурного наследия Византийского государства способствовало их прогрессивному развитию.

4.1.1. Общественный и государственный строй

> Византия продлила жизнь Рима до 1453 г., но при всей видимости процветания и мощи это была лишь агония мира.
>
> *Жак Ле Гофф, французский историк*

Становление Византийского государства прошло несколько этапов. *Первый этап* (IV — середина VII в.) был периодом разложения рабовладельческого строя и зарож-

дения элементов раннефеодальных отношений. Государство этого периода представляло собой централизованную монархию.

Второй этап (конец VII — конец XII в.) стал периодом формирования феодальных порядков. В это время государство приобрело законченные черты неограниченной монархии, отличной от деспотических монархий Востока и монархий феодального Запада. Наконец, на *третьем этапе* (XIII—XV вв.) произошло углубление политического кризиса византийского общества, вызванного усилением кризисных явлений внутри византийского общества в условиях нарастания турецкой военной агрессии. Этот период истории Византии характеризовался резким ослаблением византийского государства и его фактическим распадом в XIII—XIV вв., что привело его в XV в. к гибели.

Уже на первом этапе развития в Византии стал складываться феодализм (при сохранении до VII в. рабовладения). Развитие феодализма шло отличным от Западной Европы путем — через медленное преобразование рабовладельческих отношений.

В VI—VII вв. в Византию вторглись славянские племена. Они привнесли на завоеванные территории свои общинные порядки, что поспособствовало возрождению местного свободного населения: исчезли прикрепленные к земле крестьяне.

Господствующий класс Византии того времени был неоднороден. Ведущие экономические и социальные позиции в Византии занимали старая аристократия и провинциальная знать, основу господства которых составляла крупная частная собственность на землю рабовладельческого типа. Наряду с ними высокое место в социальной структуре византийского общества занимала верхушка крупных городов империи.

На низшей ступени социальной лестницы находились рабы.

Существовали различные категории свободных граждан (большая их часть относилась к свободным крестьянам-землевладельцам). Свободные крестьяне жили соседскими общинами и обладали правом частной собственности на землю. Они уплачивали поземельную подать и несли разного рода повинности. Был распространен колонат. Вынужденные арендовать землю у крупных землевладель-

цев, колоны находились в зависимости от своих господ и несли разнообразные повинности.

Нашествия варваров, сопровождаемые их массовым оседанием на территории империи, разрушение многих городов ускорили ломку рабовладельческих и образование феодальных порядков в Византии. Вместе с тем сохранение государственных форм собственности, общинного землевладения серьезно замедляли формирование новой феодальной собственности.

Создавалась сеньориальная система. Основными формами феодального землевладения были условные земельные пожалования.

Произошло изменение состава господствующего класса. Он состоял из разнородных социальных слоев: светских и церковных чинов, местной военно-служилой знати и общинной верхушки, выделившейся из зажиточного крестьянства. Все эти силы долгое время не были консолидированы и не складывались в замкнутые сословия. Это произошло в Византии только к XI—XII вв.

Сохранялись многочисленные различия в правовом положении отдельных слоев трудового населения. Формирование класса феодально-зависимого крестьянства растянулось на длительное время. По-прежнему сохранялась значительная категория свободных крестьян-общинников, а также особая прослойка государственных крестьян. Обе эти категории крестьян эксплуатировались главным образом посредством государственной налоговой системы. Податные крестьяне, сидевшие на государственных землях, в это время фактически превратились в крепостных.

В IX—XI вв. крупные землевладельцы и знать Византии, захватывая крестьянские земли, добились нового прикрепления крестьянства к земле. В городах устанавливается мелочный контроль над ремесленниками. Практиковалась раздача земель за службу, которые превращались в неотчуждаемые вотчины. Их владельцы приобретали административную и судебную власть над населением.

Был принят ряд законов, направленных на приостановление процесса обнищания крестьян. Им предоставлялось право в рассрочку выкупать проданную или заложенную ими землю. Крестьянская община в порядке круговой поруки была обязана выкупать брошенные крестьянские участки.

С XI—XII вв. начался неуклонный рост числа частновладельческих крестьян (париков), что свидетельствовало о формировании землевладения феодального типа. Они рассматривались как наследственные держатели своих наделов, были обязаны выплачивать ренту в виде отработки, в натуральной и денежной формах.

Характерную черту общественного строя Византии составляло длительное сохранение рабовладения. Оно отличалось от классического рабства. Так, рабы получили право заключать церковный брак. Пресекалось обращение свободных в рабство. Рабов нередко переводили на положение париков.

В целом развитие феодальных отношений характеризовалось следующими особенностями: средневековые города становились центрами ремесла и торговли; существовала централизованная налоговая система; отсутствовали сословная замкнутость господствующего класса и развитая вассально-ленная система; торгово-ремесленные корпорации и общины были непрочны.

Особенностями отличался и **государственный строй** Византии. Одна из них заключалась в сохранении сильной власти императора (василевса). Это объяснялось рядом факторов: постоянной внешнеполитической опасностью, исходящей от соседей; угрозой восстаний подвластных народов; остротой сословной борьбы между господствующим и зависимым населением; поддержкой императора церковью, признававшей единственной властью светскую власть.

Император считался наследником власти римских цезарей. Он обладал всей полнотой законодательной, судебной и исполнительной власти, руководил внешней политикой, командовал армией, был высшим судьей, его власть считалась божественной. Он являлся верховным покровителем и защитником христианской церкви.

Церковь освятила официальную доктрину божественного происхождения императорской власти и проповедовала единение государства и церкви. Ранневизантийская церковь была прямо подчинена императору.

Укрепление основ императорской власти в VIII—IX вв. сопровождалось изменением ее атрибутов. За византийскими императорами окончательно утвердились греческие титулы василевса (царя-самодержца). Культ императора достиг невиданных ранее размеров. Его прерогативы были неограниченными. Василевс издавал законы, назна-

чал и смещал высших чиновников, являлся верховным судьей и командующим армией и флотом.

При всей широте полномочий императора он должен был следовать «общим законам» империи. Система престолонаследия у византийцев длительное время отсутствовала: сын василевса не рассматривался обычаем как обязательный законный наследник. Императором делало не рождение, а «божественное избрание». Поэтому императоры широко практиковали институт соправителей, выбирая таким образом наследника еще при жизни. С IX в. трон начал передаваться по наследству. Наследник также назначался соправителем еще при жизни императора. Ему присваивался титул цезаря (царя).

Новый византийский император избирался сенатом, «народом Константинополя»[1] и армией.

Фактором, сдерживавшим самовластие императора, являлось и наличие особого государственного органа византийской аристократии — константинопольского сената, где могли рассматриваться любые дела империи. Его влияние обеспечивалось самим составом сената, включавшим практически всю правящую верхушку господствующего класса Византии.

Жестко централизованный характер империи резко отличал Византию от других феодальных государств Европы.

Крупной политической силой в Византийском государстве оставалась православная (греческая) церковь. Ее авторитет и влияние росли. Патриархи нередко становились регентами малолетних императоров и непосредственно вмешивались в политическую борьбу за трон. Однако и в это время византийской церкви не удалось добиться независимости от императорской власти. Император сохранил право выбирать патриарха из трех кандидатов, рекомендованных церковными иерархами, и низлагать неугодного патриарха.

Византийский император представлялся как глава всего христианского мира. Церковь в значительной степени зависела от государства, от пожалований императора.

---

[1] Важным фактором политической жизни Византийского государства этого времени было одобрение кандидатуры императора «народом Константинополя». Еще в IV в. императорским указом «народу Константинополя» — различным социальным слоям и группировкам населения столицы, собиравшимся на константинопольском ипподроме, было предоставлено право выражать просьбы и предъявлять императору требования.

Под влиянием христианской религии в Византии выработалось представление о государстве как о наиболее приближенном к небесному идеалу образце.

Императорская власть опиралась на огромный, строго централизованный **аппарат управления**, построенный на началах строгой иерархии. Все византийское чиновничество было разделено на ранги (титулы). В X в. в византийской «табели о рангах» насчитывалось 60 таких рангов.

Центральное управление империей сосредоточивалось в *Государственном совете* (консистории) — высшем органе при императоре, руководившем текущими делами государства. Государственный совет состоял из высших государственных и дворцовых чинов, являвшихся ближайшими помощниками императора и обладавшими обширными полномочиями, в том числе судебными. В их число входили оба *префекта*, начальник дворца, *квестор* (главный юрист дворца), *председатель* Государственного совета и др.

К высшим ведомствам империи относились министерства внутренних и иностранных дел, военное и финансовое министерства. Высокие должности занимали лишь представители высшего сословия. Существовали должности *эпарха* столицы (глава городской администрации), *презида* (глава гражданского управления в провинции) и др. Параллельно действовал аппарат церкви. Высшую администрацию церкви представляли *великий эконом*, ведавший всем церковным хозяйством, *верховный управитель* монастырей, *верховный смотритель* священных даров, *дефенсор,* выполнявшие судебно-юридические функции, и др. (рис. 21).

Служащие относились к 18 разрядам. Представители каждого разряда замещали строго определенные должности.

Отдельные государственные функции зачастую распылялись между ними. Дворцовая администрация все чаще вторгалась в руководство общегосударственными делами.

В IV—VII вв. империя делилась на *префектуры, диоцезы и провинции.* Гражданская власть была отделена от военной и обладала в этот период приоритетом над последней. Во главе **местного управления** империи стояли два префекта претория. Эти высшие гражданские чиновники обладали широкой административной, судебной и финансовой властью. Префектам непосредственно подчинялись гражданские правители диоцезов и провинций.

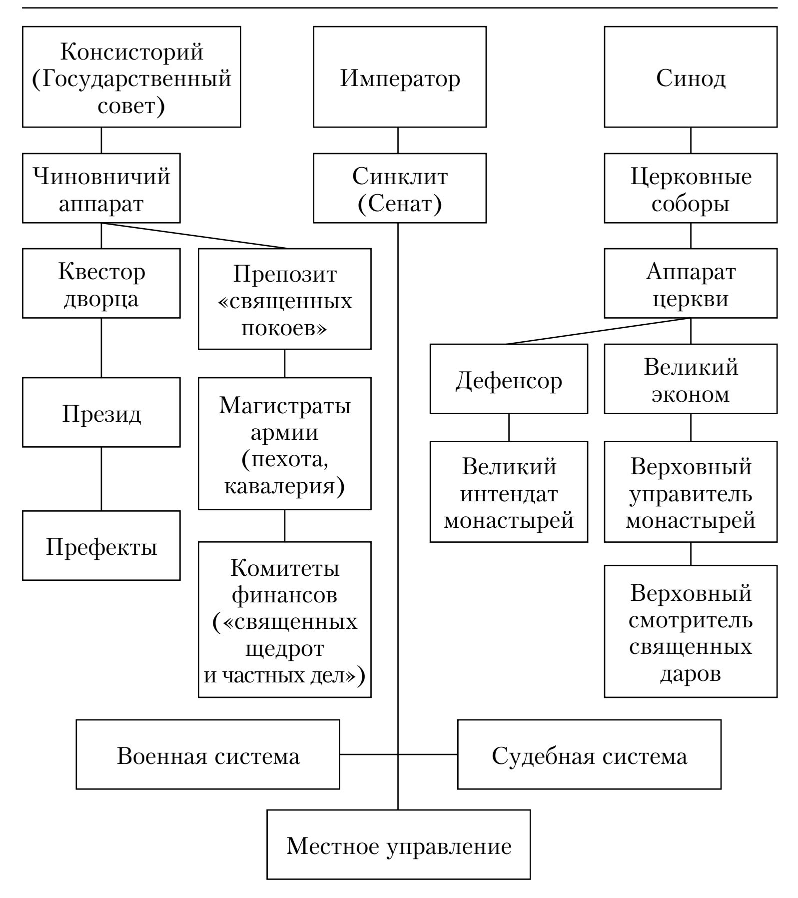


Рис. 21. **Государственный строй Византии в IV—VIII вв.**

В VII в. на смену старой системе местного управления пришла новая, *фемная система*. Фемы возникли как военные округа и первоначально были гораздо крупнее старых провинций. Во главе фемов стояли *стратиги*, которые объединяли в своих руках всю полноту военной и гражданской власти. Им были поднадзорны налоговые и судебные органы. Постепенно из военачальников стратиги превращались в верховных правителей провинций.

Для улучшения контроля над ведомствами была введена должность *сакеллария* — чиновника с широкими контроль-

ными полномочиями. В дальнейшем, с усилением феодализации византийского общества, фемная организация местного управления начала ослабевать и в XI в. окончательно пришла в упадок.

В IV—VII вв. **армия** Византии была разделена на пограничные и мобильные войска. Она состояла из солдат, для которых служба была наследственной. За службу наделяли земельными участками.

С целью ослабления угрозы захвата власти со стороны военных вождей византийские императоры практиковали раздробление высшего управления армией между пятью руководителями (магистрами). Состав византийской армии постепенно менялся. Основу армии составляло крестьянское ополчение. Все большую роль в армии стали играть контингенты варваров.

Трансформацию армия испытала в X—XI вв. С усилением процесса феодализации ополчение распалось. Ядром армии стала конница. Было создано профессиональное войско, не обладающее, однако, высокой боеспособностью, в связи с чем византийским императорам приходилось прибегать к помощи иноземных наемных отрядов.

На рубеже XI—XII вв. высокоцентрализованное Византийское государство стало объективным тормозом, мешавшим прогрессивному развитию народов, входивших в состав Византии.

Нередко византийские императоры становились жертвами междоусобной борьбы различных групп сановников, «стоящих» у трона. Многие из императоров были убиты или сами отреклись от престола. По подсчетам историков, за время существования Византии, с 395 по 1453 г., из 109 императоров лишь 34 умерли своей смертью, остальные были свергнуты или пали жертвой покушений[1].

Захват Константинополя крестоносцами в 1204 г. привел к падению Византийской империи и основанию Латинской империи. Византийская же империя была восстановлена Михаилом VIII в 1261 г. Взятие Константинополя турками в 1453 г. стало окончательным крушением Византии.

---

[1] См.: *Загладин Н. В.* Всемирная история. История россии и мира с древнейших времен до конца XIX века. С. 130.

4.1.2. Право — симбиоз достижений Античности и христианских ценностей. Законодательные своды: Эклога, «Василики»

> Византийская культура была основана на мощной христианской традиции.
>
> *С. В. Кушнирук, российский историк*

Византийское право, по справедливому мнению О. А. Жидкова, представляло собой «уникальное явление для средневековой Европы»[1]. Оно характеризовалось способностью приспосабливаться к меняющимся социально-экономическим и политическим условиям. Это его качество определялось рядом исторических факторов, среди которых особое значение имели римское правовое наследие и византийская христианская церковь, оказывавшие интегрирующее влияние на право, придававшие ему свойства системности.

В Византии сложилась своеобразная правовая система, которая выросла непосредственно из римского права, но испытала на себе влияние специфических переходных к феодализму общественных отношений. Под влиянием времени и местных правовых обычаев римские правовые институты постепенно эволюционировали. При этом принципиальные основы римского права не были подорваны и не подверглись коренным изменениям, чему в немалой степени способствовали длительное сохранение рабовладельческого уклада и новая система христианских духовных ценностей[2].

Именно здесь были предприняты первые попытки кодификации императорских конституций, а затем и римского права в целом.

Еще до создания Свода законов Юстиниана, как говорилось выше, в 438 г. вышел первый официальный свод — Кодекс Феодосия, который включал нормы, изданные византийскими императорами начиная с Константина. Были изданы краткие своды законов на греческом языке.

---

[1] История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 517.

[2] См.: Там же.

Многочисленные императорские нормативные акты издавались в течение всего периода существования Византийской империи. Также создавалось большое число частных компиляций законов, указателей и справочников по юридическим вопросам.

При составлении сводов норм допускалась редакционная обработка: объединение сходных «конституций», сокращение, перераспределение правового материала. Во многих сводах распределение нормативных актов осуществлялось по систематическому принципу в сочетании с принципом хронологическим. Публиковались перечни и типовые формы договоров, исков, исковых сроков и т.п. Юридические сборники часто объединяли по систематическому принципу разнородные законодательные своды. При этом все акты снабжались подробными комментариями.

В 726 г. вышел законодательный свод — *Эклога*. Приложения к нему включали четыре самостоятельных закона: земледельческий, военный, морской и Моисеев. Земледельческий закон содержал нормы римско-византийского права и регламентировал жизнь сельской общины. Морской закон представлял из себя частную компиляцию обычного морского права. В военном законе были предусмотрены уголовно-правовые нормы, касавшиеся правонарушений военнослужащих. Моисеев закон состоял из морально-религиозных предписаний Ветхого Завета.

Дальнейшее развитие византийского права было связано с законотворческой деятельностью императора Василия I. Отменив Эклогу, Василий I предписал вновь переработать Свод законов Юстиниана, исключить из него устаревшие положения, разъяснить трудные юридические термины и перевести их на греческий язык. Результатом этих законодательных работ было издание в 879 г. Прохирона, который в последующие века оставался одним из наиболее авторитетных источников права Византии и оставил заметный след в истории права соседних славянских государств.

По сравнению с Эклогой Прохирон представлял собой более полный сборник законов (содержал 17 дополнительных титулов). В некоторой степени он отразил и новые условия жизни византийского общества IX в. В Прохирон были включены более подробно разработанные нормы договорного права, внесены некоторые изменения в нормы семейного права.

Краткие своды византийского права не могли в полной мере удовлетворить потребности судебной практики, которая время от времени была вынуждена обращаться ко все более устаревающему Своду законов Юстиниана. При императоре Льве VI (886—912 гг.), правление которого ознаменовалось подъемом юридической науки, были завершены крупные кодификационные работы по новой переработке законодательства Юстиниана. Составленные таким образом около 890 г. «Василики» («Базилики»), т.е. «царские законы», были призваны заменить собой становившиеся все более труднодоступными для понимания сборники права Юстиниана.

Правовой материал в «Василиках» был расположен более компактно и последовательно.

«Василики» являлись единым актом, состоявшим из 60 книг, разделенных на титулы и фрагменты. Каждый титул «Василик» начинался с фрагмента текста одного из римских юристов, цитируемых в Дигестах (остальные мнения, как менее авторитетные, опускались), затем следовали соответствующие дополнения из Кодекса, Институций и Новелл.

«Василики» включали в себя нормы, относившиеся прежде всего к публичному и церковному праву (книги 1, 3—5 были посвящены церкви, книга 6 — государственным должностям, книги 7—9 — судебному процессу и т.д.).

Бóльшая часть «Василик» регулировала вопросы частного права, в том числе правового положения лиц (книга 46 содержала нормы о статусе свободных людей, книга 48 — о рабах, книга 55 — о крестьянах и т.д.), хотя в этой сфере, так же как и в области наследственного права (книга 45), в связи с развитием феодальных отношений многие положения римского права утратили свое былое значение. Чаще всего в судебной практике использовались нормы «Василик», регулировавшие обязательственные отношения, включенные в книгу 19 (о купле-продаже), книги 23 и 25, посвященные закладным операциям, и книгу 26 (о поручительстве и уплате долга)[1].

Создание «Василик» не означало отмены законодательства Юстиниана, которое, однако, все более выходило из употребления. С конца XII в. «Василики» стали единственным действующим сводом византийского права.

---

[1] См.: История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 528.

После составления «Василик» византийское право развивалось посредством издания законодательных актов императоров — новелл, императорских грамот. Заметное влияние на становление поздневизантийского права оказали некоторые частные юридические компиляции.

Византийские юристы начали пересмотр всего писаного правового наследия (отменялись устаревшие акты, устранялись противоречия). Провозглашались основополагающие принципы суда: равенство всех перед законом, компетентность судей. Ряд лиц, участвовавших в тяжбах, были освобождены от судебных пошлин.

Право было регламентированным. Особенно это касалось **права собственности, обязательственных отношений**. В неофициальных сочинениях юристов приводились типовые формы договоров, исков и т.п.

Существовала разветвленная сеть налогов: поземельная подать, подушная подать, подать с жилищ, налог на крестьян-париков.

Практиковались принудительный постой солдат и чиновников у местного населения, принудительная продажа скота и зерна по пониженным ценам, принудительное участие в строительстве дорог, мостов.

В **семейном праве** получил развитие институт обручения — юридического соглашения для подготовки к вступлению в брак. В случае расторжения договора без уважительных причин наступала ответственность в виде уплаты неустойки. Супруги в браке имели равные имущественные права.

Из **преступлений** в византийском праве выделялись нарушение святости алтаря и церковного убежища, вероотступничество, разграбление могил, убийство, хищение, прелюбодеяние и др.

Наказания были весьма разнообразны. Они включали в себя штрафы, смертную казнь, битье плетьми, отсечение конечностей, разрезание на части, старинные римские наказания, такие как зашивание в мешок с последующим выбрасыванием в море, и др.

Суд в византийском государстве был неразделим с общей администрацией, судопроизводство осуществляли чиновники, входившие в административный аппарат. Действовали суды императора, консистория (высшего органа при императоре) и суд церкви. В этом заключалась одна

из главных особенностей судоустройства Византийской империи, отличавших его от традиций римской юстиции (рис. 22).

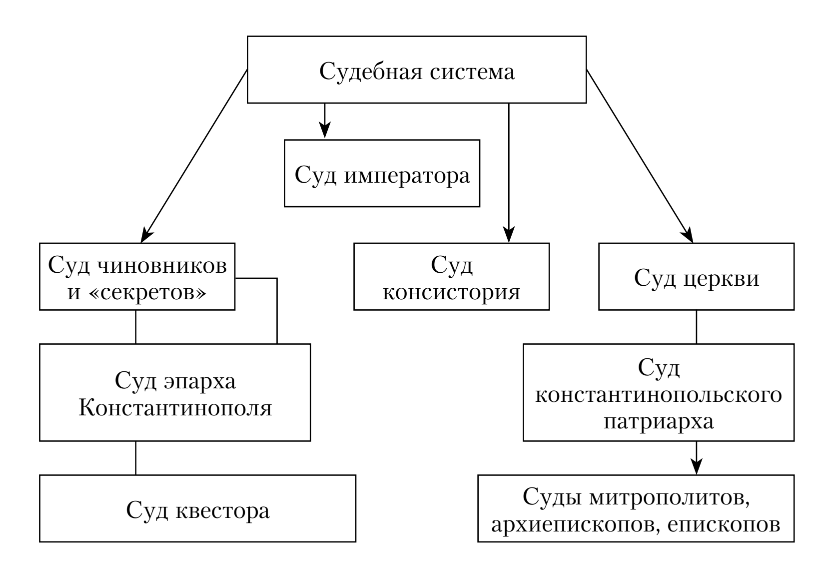


Рис. 22. **Судебная система в Византийском государстве**

Высшая судебная власть принадлежала императору. В силу своих верховных полномочий он мог принять к своему рассмотрению любое дело. Со временем процесс обращения к императору был упорядочен. В императорском суде в основном разбирались дела лиц высших сословий и принимались апелляции.

Центральная юстиция была рассредоточена между широким кругом высших должностных лиц империи. При этом их компетенция не была четко определена и зависела от рода дел, места жительства, сословной принадлежности, профессии, вероисповедания участвующих в деле лиц и многих других обстоятельств. Широкими судебными полномочиями располагал столичный эпарх: ему были подведомственны все дела жителей столицы (в первую очередь гражданско-правовые и административные).

Особое место в судебной системе занимала церковная юстиция. Ее роль и значение основывались на привилегиях православной церкви и поддерживали ее руководящую роль

в государстве. Суд епископа признавался равным государственному. С VI в. в компетенцию церковных судов было включено даже рассмотрение обычных гражданских дел.

Основную массу дел разбирали низшие суды. В столице в них входили назначенные чиновники, обладавшие специальными знаниями. В провинции от имени правителя дела разбирали особые дефенсоры, выполнявшие судебные функции. Позднее были созданы особые фемные судьи.

На решения низших судов можно было приносить апелляции. Традицией стало установленное Юстинианом правило, согласно которому дело можно было рассматривать не более чем в двух инстанциях. За необоснованную подачу апелляции жалобщика могли оштрафовать.

Судопроизводство в судах первой инстанции в основном было письменным. Процесс подразделялся на три условные стадии: в первой определялся предмет спора, во второй приводились доказательства, в третьей выносился приговор.

Византийское право выработало жесткие требования надежности доказательств. Оценка показаний свидетелей находилась в прямой зависимости от их сословного статуса. В отличие от распространившейся на Западе розыскной процедуры византийский суд признавал своего рода презумпцию невиновности обвиняемого. В Эклоге говорилось: «Никто не может быть принуждаем приводить свидетелей против себя самого».

Судопроизводство было платным. Дела рассматривались судьей единолично или коллегиально. Решение выносилось большинством голосов. При расхождении мнений каждый из судей выносил собственный приговор. Приговоры не содержали ссылок на определенный закон или конкретную норму. Судьи выносили решение свободно. В своей работе они опирались на всю совокупность накопленных за века постановлений наиболее авторитетных судов и судей.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Когда Византия стала самостоятельным государством? Какую роль в становлении ее государственности сыграла идея о ее преемственности по отношению к Римской империи?

2. Охарактеризуйте внутреннее устройство Византийской империи. Отметьте особенности императорской власти.

3. Что отличало византийского феодала от западноевропейского? В какую эпоху феодальные отношения в Византии сблизились с западноевропейскими и почему?

4. Каковы были особенности института императорской власти в Византии?

5. Какими правами обладали византийские императоры? В чем состояли их обязанности?

6. Какие органы власти существовали в Византийском государстве?

7. Охарактеризуйте основные своды законов Византии.

8. Существовала ли преемственность между Сводом законов Юстиниана и последующим законодательством Византии (Эклога, Прохирон, «Василики»)?

9. Каковы особенности судебной системы и судопроизводства в Византийском государстве?

4.2. Государственный строй и правовая организация у западных и южных славян

Обширные территории от берегов Одера и Дуная до Волги в начале нашей эры заселяли славянские племена[1]. Об их прошлом известно немного. Известны два района формирования племен южных и западных славян: одерско-висленский (западные славяне) и придунайский (южные славяне). Великое переселение народов по-разному сказалось на развитии южных и западных славян.

Наиболее силен был натиск кочевых племен на южных славян, потомками которых являются современные болгары, словенцы, сербы, черногорцы и хорваты. Постепенно продвигаясь к югу, славяне расселились на Балканском полуострове, частично ассимилировав местное население.

В VII—XI вв. оформился ряд западнославянских государств (государство Само, Великая Моравия, Чехия, Древнепольское государство, княжества лютичей и ободритов). Славянские племена расселялись в Прибалтике, в бассейнах рек Эльбы, Дуная, Вислы.

Государственность у прибалтийских славян стала возникать на стадии разложения первобытнообщинных отношений. Племена управлялись народным собранием, князем и старейшинами. Как и соседние народы, славяне жили общиной, причем община была схожа с германской маркой. Основную массу населения составляли свободные люди — смарды, выше по статусу находились знатные люди — дру-

---

[1] История восточных славян в Средневековье рассматривается в курсе «История государства и права России».

жинники, старейшины, купцы, землевладельцы. Существовало рабство. История прибалтийских славян завершилась в XII в. с завоеванием их земель и колонизацией немецкими переселенцами.

Другие славянские народы в жесткой борьбе за национальную независимость образовали самостоятельные государства. Взяв на вооружение многие западные образцы государственности и судебно-правового устройства, они внесли в них свое специфическое новое понимание.

4.2.1. Государственное устройство Польши, Чехии, Болгарии и Сербии

> Отсутствие прямого взаимодействия с Римской империей, ее порядками и институтами предопределило историческое запоздание в становлении ранних государственных образований у славянских племен.
>
> *О. А. Омельченко, российский историк государства и права*

Возникновение **Польского государства** относится к VII—IX вв. Ранее польское государство обладало типичными для варварского королевства чертами внутренней организации власти. Правитель (князь, а с 1025 г. — король) обладал только военной и общеадминистративной властью. В решении важных вопросов короли опирались на совет знати. В этом собрании правящей элиты, куда входили люди из окружения короля, королевские чиновники и духовенство, обсуждались вопросы войны и мира, рассматривались наиболее значимые судебные дела. В городах сохранялись вечевые собрания, где предлагаемые знатью решения получали поддержку населения.

Как и в других раннефеодальных государствах, в Польше шел процесс возникновения городов (Краков, Вроцлав и др.), закрепощения крестьянства, в X в. было принято христианство.

При Болеславе Храбром завершился процесс объединения земель в единое государство. Князь обладал значительной властью, которая, однако, ограничивалась советом знати и феодальными съездами. Страна делилась на административные округа, фактическое управление которыми

осуществляли начальники размещавшихся в них военных гарнизонов.

В XII в. в Польше начался период раздробленности. Королевская власть значительно ослабла, выросло число дворянских привилегий. Все более значимую роль стали играть возникшие в областях шляхетско-магнатские[1] собрания (сеймики земель). Внешне оставаясь единым в территориальном отношении, государство постепенно распадалось.

В 1569 г. Польша объединилась с Литовским княжеством, образовав Речь Посполитую. В ее состав входили захваченные у Руси обширные земли Украины, Белоруссии и др.

Главой государства являлся обладавший ограниченными полномочиями король. Действительная власть принадлежала двухпалатному общепольскому сейму, созываемому раз в два года. В нижнюю палату входили депутаты, избиравшиеся шляхетскими сеймиками. Верхняя палата (сенат) состояла из аристократии, видных чиновников, иерархов церкви.

Решения в сейме должны были приниматься единогласно, для их срыва было достаточно принесения протеста со стороны одного депутата. Это неизбежно создавало трудности в разрешении государственных проблем.

В 1772 и 1793 гг. произошел раздел Польши между ее соседями — Пруссией, Россией и Австрией.

В X в. было создано **Чешское** раннефеодальное государство, прошедшее сложный путь от распада до восстановления государственного единства.

Внешнеполитический фактор осложнял формирование государственности у чешских славян с самого начла ее становления. Постоянные набеги кочевников с территорий соседних земель стимулировали образование государственного объединения, получившего название державы Само (VII в.). Она представляла собой чисто военное объединение племен, а не хозяйственную или, тем более, политическую организацию. Просуществовав немногим более четверти века, государство Само распалось. Более четкими чертами государственности обладало Великоморавское государство (IX—X вв.), объединившее под властью устойчивой княжеской династии отдельные чешские, моравские

---

[1] Шляхта — привилегированное сословие, изначально исключительно воинское. Магнаты — родовитая и богатая знать.

и словацкие племенные союзы. В этом государственном образовании получили развитие некоторые элементы феодального общества: наделение правителем своих подвластных землями, феодальная служилая иерархия. Внешняя угроза сыграла решающую роль в судьбе ранней государственности чешских славян. Раннефеодальное королевство чехов пало под натиском германцев и венгров.

Падение Великой Моравии дало толчок внутренней консолидации чешских земель, в результате чего сформировалось чешское раннефеодальное государство — Держава Пржемысловичей, названная по имени правившего княжеского рода. В эти годы Чехия попала в орбиту влияния Священной Римской империи и политического верховенства германских императоров.

Государственное устройство Чехии развивалось по пути, схожему с польским. Значительную роль в управлении государством играло дворянство, пока не разразилась крестьянская война, известная как гуситское движение.

После поражения гуситов политическая жизнь Чехии стала в большей степени зависеть от чешской феодальной знати (панства). Ей удалось устранить всех своих конкурентов, включая мелкое шляхетство и богатое бюргерство. Земская рада (постоянный совет при короле), высший суд в стране, основные государственные должности оказались в руках феодальной знати. Утвердился олигархический режим, приведший к гибели государственности Чехии. Ее самостоятельное существование было прекращено в первой трети XVII в., после чего здесь утвердилась власть Австрии.

С VII столетия славянские племена начали колонизацию Балкан. Образовался союз семи славянских племен. В это же время сюда вторглись тюрки-булгары. Между славянами и булгарами был заключен союз, который способствовал внутреннему развитию региона, становлению государственности. По культурному и экономическому развитию славяне стояли выше булгар, что предопределило дальнейшее развитие страны. Булгары растворились в славянском народе, сохранив, однако, свое родовое название.

В следующем столетии образовалось **Болгарское царство**. Государственная власть принадлежала князю и его администрации в центре и на местах. Образовались два основных класса — господствующий (старейшины, княжеские дружинники, духовенство) и эксплуатируемый (кре-

постное крестьянство, отроки-рабы). В начале XI в. Болгария была завоевана Византией.

В конце XII в., через два столетия, Болгария возвратила себе независимость, было образовано Второе болгарское царство, являвшее пример сильной централизованной власти, особенно в период правления Ивана Асена II.

По византийскому образцу правитель в Болгарии с X в. звался царем. Власть его была наследственной. Царю принадлежало право на высший суд, военная власть, руководство администрацией. При царе существовал совещательный орган — синклит, членами которого были высшие придворные чины, «великие боляре», патриарх. При нарушении обычного порядка престолонаследия синклит превращался в расширенный феодальный съезд, который избирал нового царя. В свое время существовали и влиятельные феодальные органы — народные соборы.

В XIII — начале XIV в. Болгарское царство столкнулось с внутренним кризисом, обострились феодальные распри. Серьезный удар ему нанесло и вторжение татаро-монголов в Европу. В XIV в. остатки Болгарского государства были захвачены Османской империей.

Несколько позже, чем у болгар, возникло **Сербское государство**. Долгое время здесь сохранялась сельская община (задруга), члены которой совместно владели имуществом, работали, жили под одной крышей. Задруга скреплялась родственными узами. Власть в ней принадлежала семейному совету, непосредственное управление — избранному домачине. Общины объединялись в жупы (округа, территории проживания нескольких родов).

Первые попытки объединения страны были предприняты в XI в., через столетие было создано единое государство. Оно значительно укрепилось при царствовании Стефана Душана (XIV в.).

Законодательная, административная и военная власть находилась в руках царя, который также считался патроном церковной организации, получившей самостоятельность от Византии. В вопросах законодательной деятельности важную роль играли съезды феодалов — соборы. Центральная администрация была во многом схожа с византийским образцом. Финансовое управление, ведение военных дел и надзор за юстицией в основном осуществлялись местными правителями-наместниками, назначаемыми царем.

В государственном устройстве был последовательно проведен принцип территориального разделения населения. Жупы объединялись в области, каждой из которых руководили царские ставленники.

При Стефане Душане была сделана попытка заменить власть наместников полностью бюрократическим управлением. Полномочия наместников детально регламентировались законами. Идею неукоснительной законности как исполнения высшей воли правителя Сербское государство переняло от Византии и последовательно проводило в жизнь.

В XIV и XV вв. Сербию захватили турки, и самостоятельное существование этих государств прекратилось на длительное время.

4.2.2. Средневековое славянское право. Судебник Стефана Душана

Славянские народы объединяет языковая, культурная и историческая общность судеб.

И. Н. Кузнецов, российский историк государства и права

Средневековое славянское право формировалось под влиянием мощных соседних империй. Нередко оно представляло историческую переработку или прямое заимствование их институтов права. Собственные правовые памятники у западных и южных славян появились относительно поздно.

В XIII в. был составлен свод старого *польского права* — Польская правда — неофициальная, частная кодификация. Она содержала нормы, касавшиеся имущественных отношений, уголовного права и судопроизводства. В 1347 г. были созданы Статуты Казимира Великого, первый официальный свод. Польское феодальное право во многом совпадало с западноевропейским, но были и особенности. Так, в Польше не существовало отношений сюзеренитета-вассалитета. Дворяне в основном были равны друг другу и обязаны одинаково служить королю.

В *Чешском государстве* в силу различных социальных и политических причин становление национального права преимущественно пошло по пути сословного права. Королевское законодательство только в XI—XII вв. обрело созидающее значение для права. Позднее попытки королей цен-

трализовать юстицию путем создания общечешских сводов и законов, как правило, сталкивались с организованной оппозицией городов и дворянства. Официальных кодификаций не существовало. Известны лишь частные издания: «Книга старого пана из Розенберга», «Ряд земского права», «Девять книг о правах земли чешской» и др., содержавшие правила судопроизводства и нормы старого чешского права. Особые системы права составляли городское право, сельское право, горное право и др.

Примерно в IX—X вв. была осуществлена кодификация *болгарского права*, получившего название «Закон судный людям», на которое сильнейшее влияние оказало право Византии.

«Закон» упоминал далеко не все уголовные преступления и в очень малой степени регулировал гражданско-правовые отношения. Он касался поклажи, заклада, опеки, поручительства, найма, свидетельствовал об отходе от старых языческих форм брака (запрещались многоженство, браки с кровными родственниками). Среди преступлений «Закон» особо выделял разбой, за который следовала смерть. Строго наказывались виновные в похищении имущества, было введено понятие рецидива в краже.

Вместе с тем многие отношения в Болгарском государстве регулировалось старыми славянскими обычаями.

В *Сербии* первая кодификация (Законник) появилась в 1349 г. в период правления Стефана Душана. Как и «Закон судный людям», сербская кодификация не стала всеобъемлющим сводом, в ней также были заметны византийские заимствования, закреплены старые обычаи. Законник служил закреплению феодальных отношений, упорядочивал крестьянские повинности, правила судопроизводства и систему наказаний.

Большинство его статей было посвящено уголовному праву: упоминались государственные преступления (измена, разбой), преступления против религии (переход в другую веру, возвращение к язычеству). В борьбе с ними применялись членовредительские наказания, штрафы. Предусматривалось объективное вменение (наказание непричастных лиц, т.е. тех, кто жил под одной крышей с преступником, занимался с ним одним хозяйством). Существовала круговая порука.

Развитое правовое и законодательное регулирование и судопроизводство сложились у западных и южных сла-

вян уже на стадии сословной монархии. Это относительное запаздывание обусловило тесную взаимосвязь между защитой сословных привилегий и принципом законности.

Судебная система и судопроизводство были весьма сложны. В Сербии, например, существовало несколько видов судов: господские, церковные, царский суд, суд поротников (присяжных).

В церковных судах царил инквизиционный процесс. Широко применялись ордалии. Рассмотрение дел велось гласно.

По Польской правде суд осуществлялся единолично судьей. Ни об участии присяжных, ни об общинных сходках в ней не упоминалось. Процесс начинался с подачи персональной жалобы, но вызов ответчика был делом суда. За неявку в суд без уважительных причин налагался штраф, а игнорирование троекратного вызова вело к проигрышу дела. В суде следовало соблюдать нормы приличия.

Особенностью славянского судопроизводства была изначальная установка на многократное откладывание дела: на вызов свидетелей ответчику давалось до 14 дней. Во многих случаях свидетели фактически являлись соприсяжниками. От большинства обвинений можно было очиститься личной присягой, принесенной вместе с несколькими соприсяжниками. В отсутствие соприсяжников или при особых обвинениях основным средством установления судебной истины был поединок.

Сербский Законник Стефана Душана устанавливал строго территориальную подсудность (исключая церковную). Привилегией иметь собственный суд наделялись только города. Судьям предписывалось «судить по Законнику, справедливо и не судить по страху моего царского величества», а также — «надзирать и защищать убогих и нищих». Одна из статей Законника оговаривала его верховную силу даже по отношению к новым царским грамотам. Такой приоритет Сводного закона, кодекса был присущ не только для Сербии, но и для всего славянского мира.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Назовите источники, свидетельствующие о жизни славянских племен.

2. Объясните, почему произошло обособление ветвей славянских народов.

3. Какое влияние на развитие славянских племен оказало Великое переселение народов?

4. Какие особенности возникновения и развития государственности проявились у западных и южных славян?

5. Как взаимодействие славян с другими народами повлияло на формирование их государственности?

6. Укажите основные формы правления и территориального устройства западных славян (Польша, Чехия), южных славян (Болгария, Сербия).

7. Какие характерные черты были присущи праву западных и южных славян?

8. Назовите виды славянских средневековых судов (на примере одной из стран).

Глава 5
СТРАНЫ СРЕДНЕВЕКОВОГО ВОСТОКА

В результате освоения данной темы студент должен

***знать*:**

• природу, сущность и особенности появления и развития восточных феодальных государств;

• основные формы правления в средневековых государствах, сходство и различие в развитии государственности в странах Запада и Востока;

• наиболее важные государственно-правовые институты этих стран, основные элементы этих институтов (социальная структура, правовой статус жителей, органы государства, государственный аппарат, механизм правового регулирования) на примерах:

✓ централизованной теократической монархии Арабского Халифата;

✓ системы управления средневековыми китайскими империями;

✓ военной теократической монархии Индии;

✓ сёгуната — специфической формы управления в Японии;

• роль религии в становлении средневековых восточных государства и права;

• понятийный аппарат по юриспруденции государств средневекового Востока, их базовые нормативные правовое акты, альтернативные представления о праве;

• основные источники мусульманского права в порядке их возникновения и официального признания (Коран, Сунна и др.), династийные своды законов индусского права;

***уметь*:**

• использовать полученные знания для понимания процесса развития государственности в Средние века, выявлять сходство и различие в этом процессе стран Запада и Востока;

• свободно оперировать историко-правовыми фактами;

• выражать и аргументировать свою точку зрения по государственно-правовой истории средневекового Востока;

***владеть*:**

• методологией анализа исторического процесса Средневековья;

• навыками сбора и обработки историко-правовой информации;

• навыками использования полученных знаний в соответствующей профессиональной деятельности.

5.1. Особенности развития государства и права в странах средневекового Востока

История возникновения и развития государств средневекового Востока подтверждает, что «не исторических» народов не было и нет. Народы данных регионов, достигнув в рассматриваемый период значительного уровня экономического развития, создали свои государства, внесли собственный вклад в общую государственно-политическую историю развития человечества.

В развитии средневековых государств Востока обнаруживается немало общих закономерностей, свойственных государственному развитию всех народов мира.

5.1.1. Общая характеристика средневековых общественных отношений в странах Востока

О, Запад есть Запад, Восток есть Восток,
и с мест они не сойдут, пока не предстанут
Небо с Землей на страшный Господень суд.
Р. Киплинг, английский писатель

На Востоке в период Средневековья так же, как и на Западе, развивались феодальные отношения. Существовали крупное землевладение (государственное и частное), рентные отношения, связывавшие крупного землевладельца с основными производителями прибавочного продукта — крестьянами, находившимися в той или иной мере в зависимости, основанной главным образом на внеэкономическом принуждении.

Следует отметить и особую политическую организацию феодального общества Востока с ее аморфной государственной структурой, центробежными тенденциями, свойственную средневековым как Востоку, так и Западу.

Большое влияние на развитие общественно-политической жизни народов оказали арабские завоевания. Благодаря распространению мировой религии — ислама — и арабского языка, который использовался не только в молитвах, но и при решении светских проблем, жизнь народов на обширных территориях — от Западной Африки до границ Китая — стала более единообразной.

Феодализм средневекового Востока невозможно понять без учета его специфических черт, которые были связаны

со стойкой многоукладностью, с глубоким влиянием традиций. Господство социально-экономических и социально-политических традиционных структур определяло крайне замедленный характер эволюции средневековых стран Востока[1].

Выделяя наиболее общие черты сходства социально-экономической эволюции средневековых стран Востока, следует отметить, что ни одна из этих стран не достигла в эпоху Средневековья европейского уровня позднего феодализма, в недрах которого начиналось становление капиталистических отношений. По сравнению со средневековыми европейскими странами здесь резко отставало развитие промышленности, товарно-денежных, рыночных отношений. Замедленный характер развития определил устойчивую многоукладность многих средневековых восточных обществ, длительное сосуществование патриархально-родовых, клановых, рабовладельческих, полуфеодальных и прочих укладов.

Трудность представляет определение хронологических рамок восточного феодализма. В учебной литературе по истории Востока эти временные границы (в качестве нижнего предела обычно называются V—VII вв.) связывают с комплексом исторических факторов: с качественными изменениями в политической структуре, с созданием централизованных империй, с завершением формирования крупнейших цивилизованных центров, мировых религий и их мощным влиянием на периферийные зоны[2].

Определение верхнего хронологического рубежа затрудняется неодновременностью качественных социально-экономических изменений, связанных с развитием капиталистических отношений. Это можно связать с постепенной ломкой традиционных структур, установлением колониального господства, втягиванием экономики этих стран в мировой капиталистический рынок.

В отличие от европейского феодализма феодальные отношения в странах Востока переплетались и длительное

[1] Невозможность уложить в общие схемы историю многих восточных обществ привела к возникновению споров в российской научной литературе о многовариантности самой общественной эволюции. Многие безоговорочно признали социально-экономическую и социально-политическую специфику и древнего, и средневекового восточных обществ.

[2] История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенниковой, О. А Жидкова. С. 532—533.

время уживались даже с первобытнообщинными укладами. Рабство на Востоке, никогда не игравшее значительной роли в общественном производстве, продолжало существовать и в Средние века.

Большую роль играла сельская община. Замкнутое натуральное хозяйство позволяло ей сохранять пережитки первобытнообщинного строя во взаимоотношениях между ее членами и в организации управления общиной. Государство и религия, ставшая идеологией господствующих классов, поддерживали и укрепляли общины — эти замкнутые и разрозненные мирки, над которыми возвышалась огромная бюрократическая государственная машина.

Большое влияние на весь ход исторического развития стран Востока оказало широкое распространение государственной собственности на землю, которая сочеталась с другой формой собственности — общинной — и с частным землевладением общинников-крестьян.

Государственная собственность (в ее узком понимании) включала землевладение монарха и государственной казны. В широком же смысле она охватывала и земельные пожалования, осуществлявшиеся из государственного фонда, лицам, причастным к власти.

Государство всемерно охраняло свою собственность на землю, сдерживало развитие частной собственности.

Сочетание различных форм земельной собственности, особая контрольно-регулирующая роль государства в экономике находили выражение прежде всего в особой структуре господствующего класса. Если в средневековой Западной Европе сформировавшийся класс земельных собственников опирался на государство, объективно выражавшее его волю, то господствующий класс в странах Востока состоял из бюрократического социального слоя, причастного к власти, который жил за счет ренты-налога, взимаемого с зависимого населения.

Для средневековых обществ Востока (по сравнению с европейскими странами) была характерна и меньшая степень зависимости крестьян от господ. Отсутствие барщины привело к тому, что крестьяне не были прикреплены к земле феодалов. Зависимое положение крестьян в восточных странах определялось их связанностью налоговым бременем, поддерживаемым с помощью государственного аппарата, чиновничества. Эта зависимость скреплялась правом, религией, общинными порядками.

Отличным было и положение средневековых восточных городов. Низкий уровень общественного разделения труда в странах Востока находил выражение в том, что города здесь не стали организующей и направляющей силой общественного прогресса. Они жили за счет перераспределения ренты-налога, поскольку прибавочный продукт, концентрировавшийся в руках отдельных социальных групп, не становился капиталом. Ремесленная продукция шла не на рынок, а на удовлетворение потребностей правящих кругов.

Сельская община тормозила развитие двустороннего товарооборота между городом и деревней, а вместе с тем и формирование сословия горожан. Это определило порядки, существовавшие в восточных городах. Ремесленники находились под жестким контролем государственного аппарата, были скованы правовыми, религиозными предписаниями, сословными и кастовыми ограничениями. Правовой статус горожан не отличался от статуса жителей деревни. В отличие от европейских восточные города не стали опорой центральной власти в ее борьбе с раздробленностью государства.

5.1.2. Государственный строй: теократически-авторитарная форма правления

Опора земли — горы, опора
народа — правители.
Древнетюркская пословица

Специфические черты политического развития стран Востока определялись тем обстоятельством, что здесь не сложились государственные формы, свойственные феодальной Западной Европе. Здесь не было сеньориальной монархии — своеобразного союза феодалов-сеньоров, обладающих суверенными правами в пределах территорий своих доменов. Эта форма правления могла сложиться в обществе, где процесс образования классов носил завершенный характер. На Востоке классообразование носило замедленный характер. В обществе, в котором город был лишен какой бы то ни было самостоятельности, где не сформировалось сословие горожан, готовое отстаивать свои сословные цели и интересы, не могла сложиться и сословно-представительная монархия.

Типичной формой правления восточного средневекового государства стала наследственная монархия, в которой отсутствовали правовые формы ограничения власти прави-

теля. Применение военно-деспотических средств и методов осуществления государственной власти, всесилие бюрократического аппарата во главе с императором, централизация, тотальный полицейский контроль над личностью, широта функций государства стали характерными чертами восточной государственности.

Государства Востока были непосредственно связаны с религией. Так, ислам исходил из неделимости духовной и светской власти. Ислам определял в мусульманском мире характер государственных учреждений.

В восточном мире духовенство не могло притязать на светскую власть, не могло здесь возникнуть, как в средневековой Европе, и конфликта между духовной и светской властью. Так, ислам исключал ересь, против него нельзя было выступить ни прямо, ни косвенно. А основополагающая идея мусульманской идеологии и политической теории о слитности духовного и светского определила и особое место государства в исламском обществе, его безусловное абсолютное господство над обществом, его теократическо-авторитарную форму.

Характерные черты общественного развития средневекового Востока определяли особый тип восточного государственного аппарата. Можно выявить ряд общих черт: громоздкость, дублирование функций, нечеткость в определении функциональных обязанностей, наличие неофициальных звеньев управленческой структуры из представителей правящего класса. Административные, налоговые, судебные функции не были с достаточной четкостью распределены между отдельными звеньями государственного аппарата.

5.1.3. Правовое развитие средневекового Востока: альтернативное представление о праве

> Консерватизм и стабильность форм хозяйствования и быта в странах средневекового Востока содействовали сохранению традиционных форм права и морали, обновляемых только под воздействием перемен в области религиозных верований и ритуалов.
>
> *В. Г. Графский, российский историк государства и права*

Развитие права на Востоке отличалось самобытностью. При всем разнообразии правовым системам средне-

вековых стран Востока было присуще много общих черт. Общественные отношения здесь регулировались не только и не столько правом, сколько при посредстве норм нравственности, религии, традиций. Существовали альтернативные представления о праве.

Следует отметить прежде всего консерватизм и стабильность норм восточного права и морали. Эта традиционность, являющаяся отражением медленной эволюции экономического строя, создавала у людей убежденность в извечности, завершенности правил общественного поведения, моральных норм, в их высшей мудрости.

В самом отношении членов восточного общества к традиционным нормам права, восприятии их наравне с нормами морали была заложена одна из важных причин их тормозящего воздействия на общественную и социально-экономическую сферу.

Проявлением консерватизма норм права была и их тесная связь с религией (индуизмом, исламом, конфуцианством), а также внутренняя нерасчлененность религиозных, нравственных и правовых предписаний.

В Индии дхарма, санкционируемая и обеспечиваемая государственным принуждением, была одновременно нормой морали, следование которой освящалось авторитетом религии. Индийской дхарме в основном соответствовали японские гири, предписывающие индивидам нормы поведения на все случаи жизни.

В Арабском халифате, как и во всех мусульманских государствах, основным источником права был Коран. Теоретически ислам исключал законодательные полномочия правителей, которые могли лишь толковать предписания Корана, считаясь при этом с мнением мусульманских богословов.

В Китае важными источниками права были законы и императорские указы. Однако сами указы, в свою очередь, были основаны на конфуцианской традиции, отобранных конфуцианскими идеологами и возведенных в императив, в догму образцах поведения, нормах конфуцианской морали. «Неизменяемым» считалось и основанное на «священных Ведах» право дхармашастр у индусов.

Все средневековые правовые системы стран Востока утверждали неравенство: сословное, кастовое, семейное, по признакам пола. Поведение людей строго регламентировалось.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Каковы особенности развития феодальных общественных отношений в странах Востока?
2. В чем сходство и в чем различие в развитии государственности в средневековых странах Запада и Востока?
3. Какова роль религии в становлении восточных средневековых государств и их властных структур?
4. В чем выражались альтернативные представления о праве в странах средневекового Востока?

5.2. Арабский халифат. Мусульманское право

Арабские племена кочевников и земледельцев населяли территорию Аравийского полуострова с глубокой древности. Кочевники-бедуины делились на множество племен и родов. Племя сообща владело пастбищами, но сами стада принадлежали отдельным семьям. Кочевники, торговцы, земледельцы объединялись посемейно в большие кланы, кланы — в племена. Главами племен считались старейшины — сеиды (шейхи). Они были и верховными судьями, и военными вождями, и общими руководителями собраний кланов. Они руководили воинами во время набегов, выбирали места для кочевья, судили родичей. Существовали и собрания старейшин — меджлисы.

Большая часть Аравийского полуострова представляла собой пустыню. Отдельные очаги земледелия и животноводства могли существовать лишь возле немногочисленных оазисов. Из-за лучших пастбищ часто происходили столкновения между племенами. Борьба шла за контроль над источниками воды. Целью войн был также захват женщин, рабов и скота. Особой ценностью при этом считались верблюды.

Ожесточенные схватки вызывал и обычай кровной мести: за убийство или оскорбление родича мстил весь род. Каждое племя поклонялось своим божествам, что еще более усиливало рознь среди арабов.

Знатные бедуины владели большими стадами скота. На вождей и их близких родственников работали рабы из пленников: рыли в оазисах колодцы и каналы для орошения полей, в степях пасли стада. В каждом племени было много бедняков, вынужденных работать на своих богатых родичей.

5.2.1. Возникновение централизованной теократической монархии

Арабский халифат, опираясь на привлекательность новой монотеистической религии, продемонстрировал консолидирующую силу религиозного фактора.

А. Ю. Соломатин

К началу VII в. родовой строй у арабов пришел в упадок. Происходил процесс объединения племен, ускорившийся перед лицом противостояния внешней угрозе. В конце VI в. Иран захватил южную часть Аравии, а позднее север полуострова подпал под влияние Византии. Знать стремилась объединить арабские племена, чтобы укрепить свою власть над бедняками и начать завоевания соседних стран.

Объединению арабов способствовала новая религия — ислам (в переводе с арабского — «предание себя Богу»). Ее основателем стал житель Мекки Мухаммед (в Европе его называли Магомет)[1], считавшийся посланником Бога, его пророком. Он призывал арабов прекратить вражду и объединиться, приняв одну веру. Все, кто принимал новую религию, называли себя мусульманами, т.е. покорными Богу.

В Коране особенно подчеркивалась необходимость для мусульманина проявлять терпение и смирение («Терпите, ведь Аллах с терпеливыми!»). Коран оправдывает неравенство («Не засматривайся очами своими на те богатства, которыми мы наделяем некоторые семьи»). Как бы тяжело ни жилось бедняку, он должен терпеть и молиться. Покорным ислам обещал сытую и веселую жизнь в раю.

Ислам предписывал верующим без рассуждения подчиняться властям, которые будто бы поставлены на землю Богом («Повинуйтесь Аллаху и повинуйтесь посланнику и обладателям власти среди вас»). Тем самым ислам сдерживал социальный протест против правящих режимов, являлся его опорой.

---

[1] Пророк Мухаммед (570—632 гг.) по преданию рано остался сиротой, сопровождал в путешествиях торговые караваны, позднее стал купцом. Около 610 г. Мухаммеду стали являться видения, а позже он стал слышать речения Аллаха, которые впоследствии были записаны и составили Коран — священную книгу.

Мухаммед утверждал, что исламское учение не противоречит двум уже распространенным ранее религиям — иудаизму и христианству, но только подтверждает и уточняет их. Однако уже в то время стало ясно, что ислам содержит и нечто новое. Достаточно отчетливо проявилась его жесткость, а порой и фанатичная нетерпимость в некоторых вопросах, особенно в вопросах власти и права на власть. Согласно доктрине ислама, власть религиозная неотделима от светской и является основой последней.

В 622 г. Мухаммед со своими сторонниками переместился в Медину. Этот момент стал считаться началом создания исламского государства и отправной точкой мусульманского календаря.

Около 630 г. большинство арабских племен приняло ислам и признало власть Мухаммеда. Сопротивление непокорных было подавлено посланными против них отрядами. Мекка, родной город Мухаммеда, превратилась в центр мусульманской религии, «священный город» мусульман. Ко времени своей смерти в 632 г. Мухаммед был общепризнанным среди арабов пророком, которому подчинялась значительная часть Аравии.

Смерть Мухаммеда поставила вопрос о его преемниках на посту верховного главы мусульман. К этому времени его ближайшие родственники и сподвижники консолидировались в привилегированную группу. Из ее среды и стали выбирать новых вождей мусульман — халифов («заместителей» пророка), а государство стало называться Арабским халифатом.

При первых халифах многочисленные отряды арабов вышли за пределы Аравийского полуострова. Они двигались на верблюдах, лошадях и пешком. Главную силу их войска составляла стремительная, легкая конница. Арабы обрушились на Византию и Иран, истощенные длительной войной друг с другом. Население, страдавшее от военных действий и тяжелых налогов, не оказало арабам сильного сопротивления. Многие города сдавались завоевателям без боя. В короткий срок арабы захватили богатейшие византийские провинции — Сирию и Египет — и завоевали огромное Иранское царство. Арабское войско несколько раз осаждало Константинополь, но взять его не смогло.

В начале VIII в. арабы покорили Северную Африку. В 711 г. они переправились через Гибралтарский пролив

на Пиренейский полуостров, где находилось ослабевшее государство вестготов. За несколько лет арабы завоевали почти всю Испанию. Затем арабская конница перешла через Пиренеи и напала на Королевство франков. Но в жестоком бою у города Пуатье в 732 г. франки нанесли арабам поражение и отбросили их на юг.

На востоке арабы встретили упорное сопротивление народов Закавказья и Средней Азии. Походы в эти страны долго не приносили успеха завоевателям. Но затем многие местные феодалы перешли на сторону арабов и помогли им в борьбе против своих народов. Продвигаясь дальше на восток, арабы проникли в Северо-Западную Индию.

За столетие после смерти Мухаммеда его последователи создали самую обширную из всех известных империй, простиравшуюся от Атлантики на Западе до границ Индии и Китая на Востоке[1].

В Арабском халифате не сложился особый сословный строй с присущей ему иерархией неравноправных сословно-корпоративных групп. По мусульманскому праву юридическое положение лица определялось его вероисповеданием. Полноправным личным статусом по шариату обладали только мусульмане. Лица, исповедовавшие христианство или иудаизм (так называемые зиммии), находились в приниженном положении. Нормы шариата применялись к ним лишь в тех случаях, когда они заключали сделки с мусульманами или совершали преступления.

Не все жители захваченных государств приняли ислам. Однако насильно в свою веру завоеватели не обращали. Иноверцы получили не только защиту, но и свободу вероисповедания. Тем не менее как «неверным» им запрещалось иметь оружие, они не могли вступать в браки с мусульманами, должны были носить отличающую их одежду, уплачивать тяжелый поземельный налог и подушную подать.

Были рабы. Они не признавались субъектами права, но могли с согласия своих хозяев вести торговые операции и приобретать имущество. Вместе с тем отпуск рабов-мусульман на волю рассматривался как богоугодное дело. Характерной чертой правового статуса личности по шариату также являлось неравенство мужчины и женщины.

---

[1] См.: Всемирная история : пер. с англ. М. : Ридерз Дайджест, 2001. С. 267.

Сами арабы обычно держались обособленно от покоренных народов, предпочитая жить в военных лагерях. Слоя феодалов — рыцарей, схожего с западноевропейским, в исламских странах не сложилось.

Только после 750 г. бóльшая часть покоренных народов стала переходить в ислам. Постепенно он распространялся и за пределы империи.

Арабский халифат можно было назвать достаточно централизованным государством (см. рис. 23). Этому во многом способствовала концентрация в руках главы государства значительной части земельного фонда страны. **Высшая власть** — духовная (имамат) и светская (эмират) — находилась в руках халифа. Арабское государство приобрело формы централизованной теократической монархии. Власть халифа в принципе признавалась неограниченной. В действительности же он должен был считаться с крупнейшими феодалами страны, которые нередко организовывали дворцовые перевороты, свергали неугодных им правителей.

Высшие чиновники назначались халифом и были непосредственно перед ним ответственны. Среди них первое место принадлежало визиру (или визирю). Опираясь на поддержку знати, визири постепенно сосредоточили в своих руках управление страной.

Визири могли быть двух типов: с широкой властью или с ограниченными полномочиями, т.е. только исполняющие приказания халифа. В раннем халифате обычно практиковалось назначение визиря с ограниченной властью. К числу важных чиновников при дворе относились также начальник личной охраны халифа, заведующий полицией и особый чиновник, осуществлявший надзор за другими должностными лицами.

Центральными **органами государственного управления** являлись следующие ведомства (диваны): диван-ал-джунд, ведавший оснащением и вооружением войска; диван-ал-харадж, контролировавший деятельность центральных финансовых органов, занятых учетом налоговых и иных поступлений в казну; диван-ал-барид, управлявший дорогами и почтой, руководивший также строительством дорог, колодцев и т.д. Это ведомство осуществляло и тайное наблюдение за деятельностью и политическим настроением местных властей и населения.

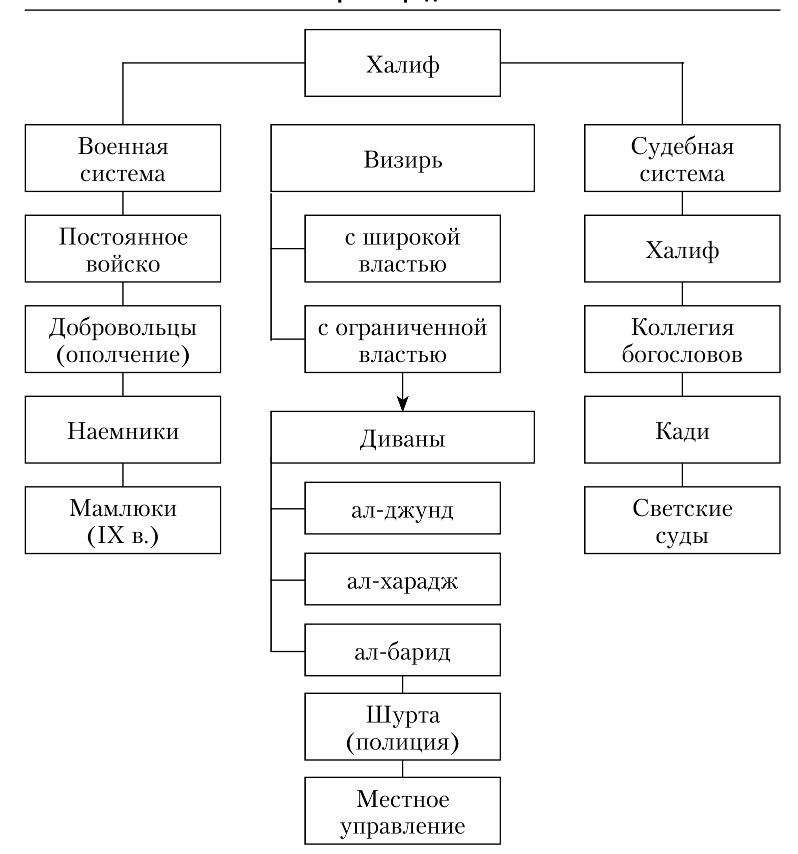


Рис. 23. **Государственный строй Арабского халифата**

Важную роль играла арабская **армия**. Вначале она представляла собой племенное ополчение. Однако необходимость ее укрепления и централизации вызвала ряд военных реформ конца VII — середины VIII в. Арабская армия стала состоять из двух основных частей: постоянного войска и добровольцев. Наемничество в это время почти не практиковалось. В постоянном войске особое место занимали привилегированные воины-мусульмане. Основным родом войск была легкая конница. Арабская армия в основном пополнялась за счет ополченцев.

Территория халифата делилась на провинции, обычно создававшиеся в границах покоренных государств или

областей. Управляли ими, как правило, военные наместники — эмиры, ответственные только перед халифом. Эмиры осуществляли административно-финансовое управление, возглавляли местные административные аппараты, в их ведении находились вооруженные силы. Полицейскую службу несли специальные отряды наемников.

Система **местных органов власти** на протяжении VII—VIII вв. претерпевала значительные изменения. Вначале система местного чиновничьего аппарата в покоренных странах сохранялась, так же как и старые методы управления. По мере упрочения власти правителей халифата произошло упорядочение местной администрации. Мелкие административные подразделения (города, селения) управлялись должностными лицами различных рангов. Нередко эти функции возлагались на руководителей местных мусульманских религиозных общин — шейхов.

Огромный Арабский халифат был непрочным государством. Состоящая из разнородных частей, средневековая империя, несмотря на объединяющую ее религию и авторитарно-теократические формы осуществления власти, не смогла долгое время существовать как единое централизованное государство. Начиная с IX в. в государственном строе халифата произошли значительные изменения.

Во-первых, произошло фактическое ограничение светской власти халифа. К началу IX в. страной фактически стали управлять визири. Не отчитываясь перед халифом, визирь мог самостоятельно назначать высших государственных чиновников.

Во-вторых, в государственном механизме халифата возросла роль армии и ее влияние на политическую жизнь. Военачальники расправлялись с неугодными халифами и возводили на престол своих ставленников.

В-третьих, усилились сепаратистские тенденции в провинциях. Власть эмиров, а также местных племенных вождей становилась все более независимой от центра, фактически наследственной. Стали возникать целые династии эмиров. Укреплению их власти способствовало и то, что сами халифы предоставляли эмирам огромные права для подавления восстаний покоренных народов. Все это подтачивало силы Арабского халифата.

Раскол халифата на отдельные независимые государства (эмираты и султанаты) стал вопросом времени. Во второй половине VIII в. от него отделился Кордов-

ский эмират в Испании. Затем наступила очередь Туниса и Марокко. В середине IX в. отделился Египет. Халиф сохранил власть над частью Месопотамии и Аравии. Впоследствии эти земли были захвачены татаро-монголами и турками.

5.2.2. Характерные черты мусульманского права

В мусульманском праве представлены начала (традиции)... естественного и позитивного права.

В. К. Самигуллин,
российский ученый-юрист

Мусульманское право — цивилизационный феномен. В нем соединены два начала: религиозное (ислам), иррациональное, и светское, рациональное. Эта правовая система, которая со временем приобрела мировое значение, возникла и оформилась в рамках Арабского халифата. Процесс ее развития был тесно связан с эволюцией арабской государственности.

Источники мусульманского права (шариата) были весьма разнообразны. Важнейшим из них считается **Коран**. Он состоит из 114 глав (сур), расчлененных на 6219 стихов (аятов). Бóльшая часть этих стихов имеет мифологический характер. Предписания, относящиеся к правилам поведения мусульман, содержат лишь 500 стихов, при этом не более чем 80 из них можно рассматривать как собственно правовые[1], остальные касаются религиозного поведения и обязанностей.

Большая часть положений Корана носит казуальный характер и представляет собой конкретные толкования. Но многие установления имеют неопределенный смысл и могут приобретать разный вид в зависимости от того, какое содержание в них вкладывается.

Нормы Корана — это писаное право, которое регулирует отношения между человеком и Богом, между людьми, между людьми и государством. Предписания носят характер религиозно-моральных направляющих установок.

---

[1] История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 611.

Еще одним ведущим источником мусульманского права является **Сунна** («священное предание»), включавшая в себя предания (хадисы) о поступках и изречениях Мухаммеда, изложенные его сподвижниками. В хадисах также представлены различные правовые воззрения, отражающие развитие социально-политических отношений в арабском государстве. Значительная часть сунны содержит предписания, касающиеся брачно-семейного, наследственного и судебного права.

Следующим источником мусульманского права является **Иджма** — решения, вынесенные авторитетными мусульманскими правоведами по вопросам, не затронутым в Коране и Сунне, и впоследствии получившие признание выдающихся правоведов-теологов. Это общее мнение теологов, которое включает в себя акты первых четырех праведных халифов, принятых после консультации с теологами.

К источникам мусульманского права относятся также **фикх** (правовая наука, доктрина), **кияс** (умозаключение по аналогии, правовой прецедент), **фетва** (письменные заключения высших религиозных авторитетов по решениям светских властей относительно отдельных вопросов общественной жизни, принимаемые авторитетными теологами и являющиеся для остальных мусульман обязательными) и **адат** (мусульманский обычай).

В дальнейшем по мере распространения ислама появились другие источники права — указы и распоряжения халифов, местные обычаи, не противоречащие исламу.

Мусульманское право вобрало в себя многие элементы правовых культур Востока, в частности правовые обычаи и традиции, действовавшие на завоеванных арабами территориях.

Исключительно важную роль в становлении мусульманского права сыграла деятельность Мухаммеда и первых четырех так называемых праведных халифов[1], при которых путем толкования заповедей, высказываний и поступков пророка были составлены священные книги мусульман — Коран и Сунна.

---

[1] Особую известность и авторитет в мусульманском мире приобрели Абу Ханифа ибн Сабит, получивший титул «великого учителя» (умер в 767 г.), Малик ибн Анас (умер в 795 г.), Мухаммед ибн Идрис Шафии (умер в 820 г.), Ахмед ибн Ханбаль (умер в 855 г.).

Мусульманское право изначально исходило из того, что деятельность людей в конечном счете определяется «божественным откровением», но это не исключает возможности человека самому выбирать и находить должную направленность своих поступков. Соответственно, отказ от надлежащего поведения рассматривается не только как юридическое нарушение, но и как религиозный грех, влекущий высшее возмездие.

Особенностью мусульманского права является то, что оно ориентировано на человека. В нем в своеобразной форме реализуется идея равенства: все люди — рабы Аллаха, и никого более. Рожденные мусульманами и сохранившие веру на протяжении всей жизни, умирают также мусульманами. При этом все взрослые мужчины мусульмане равны перед Аллахом и законом.

Ислам жестко регламентировал основы повседневной жизни. Каждый шаг правоверного мусульманина должен был соответствовать требованиям Корана. Их нарушение рассматривалось не только как грех перед Богом, но и как наказуемое преступление. Действия каждого лица определялись как строго обязательные, желательные, разрешаемые, нежелательные, но ненаказуемые, запрещенные и строго наказуемые.

Для шариата, особенно на первых этапах его развития, было характерно внимание не к правам мусульманина, а к его обязанностям по отношению к Аллаху. Нормы, содержавшие такие обязанности, определяли всю жизнь правоверного мусульманина. Лишь в той мере, в какой мусульманин соблюдал свой религиозный долг, следуя велениям ислама, он получал право на предусмотренные шариатом притязания и на юридические возможности. Поэтому мусульманские правоведы разрабатывали не столько вопросы о правоспособности, сколько о дееспособности лица. Гражданская дееспособность рассматривалась в качестве необходимого условия для приобретения имущественных прав. В полном объеме дееспособностью наделялись лица, достигшие совершеннолетия и находившиеся в здравом рассудке. Было известно также понятие ограниченной дееспособности для малолетних, слабоумных и т.д.

В системе мусульманского права правовые и этические нормы не отделялись друг от друга, составляя единое целое. При этом шариат требует скорее уважения буквы, чем духа закона, внешние обстоятельства имеют большее зна-

чение, нежели мотивы действия. Отсюда проистекают два различных следствия — правовой формализм и широкая свобода усмотрения.

Важное место в мусульманской правовой доктрине занимали нормы, регламентировавшие **имущественные** отношения. Прежде всего, было закреплено представление об имуществе как объекте вещных прав. Особую категорию составляли вещи, которые не могли или не должны были находиться в собственности мусульманина: воздух, море, пустыня, мечети и т.п. Не признавалась собственность мусульман и на так называемые нечистые вещи: вино, свинину, книги, противоречащие положениям ислама, и т.д. Нередко в ходе арабских завоевательных походов эти вещи подвергались уничтожению. Мусульманскому праву было известно также деление вещей на движимые и недвижимые, заменимые и незаменимые, характеризующиеся индивидуальными признаками и не имеющие таковых и т.д.

Большое внимание мусульманские правоведы уделяли классификации земельной **собственности**. В особые группы выделялись земли, принадлежащие частным лицам, брошенные земли, земли, непригодные для обработки, и т.п.

Землевладельцу разрешалось при этом сдавать землю непосредственному производителю — крестьянину. Со второй половины VIII в. появилось условное землевладение, схожее с западноевропейским бенефицием. Было положено начало формированию основных правовых земельных статусов — *хиджаза* (земель, где по преданию жил Мухаммед и для которых был установлен особый правовой режим), *вакуфа* (земель, переданных мечетям, мусульманским школам и другим организациям на религиозные и благотворительные цели, освобождавшихся от налогов и считавшихся неотчуждаемыми), *мулька* (земель, которые по характеру правомочий их держателей могут быть отождествлены с частнособственническими), *икты* (временных пожалований земли вместе с проживавшим на ней населением за службу).

Отношения собственности тщательно регламентировались нормами шариата. Праву частной собственности приписывалось божественное происхождение, оно рассматривалось как постоянное и неограниченное, а собственник имел абсолютную свободу распоряжения своим имуществом.

Система обязательств мусульманского права отличалась большой разработанностью. Обязательства из договоров

распадались на две группы. К первой группе договоров, связанной с передачей вещи, относились договоры мены, займа, найма имущества, купли-продажи, ко второй группе — договоры товарищества, поклажи, поручения.

Детальную разработку получил договор *купли-продажи*. Его заключение допускалось в основном в отношении реально существующих вещей. В случае обнаружения скрытых недостатков купленных вещей покупатель мог расторгнуть договор. Своеобразие мусульманского права выражалось в норме, согласно которой риск случайной гибели вещи лежал на продавце, а также в сравнительно облегченном порядке расторжения договора.

Большое внимание в мусульманском праве уделялось отношениям имущественного *найма*, прежде всего аренды земли. Было известно несколько видов найма, причем первостепенное внимание уделялось вопросам взимания арендной платы в пользу собственника.

Распространение в арабском обществе получили *договоры товарищества*. Эта правовая форма использовалась для совместного орошения земли, снаряжения торговых караванов.

Положения формировавшегося договорного права определяли ряд важных принципов: запрещение обращать должников в рабство, осуждение ростовщичества.

Обязательства делились на возмездные и безвозмездные, двусторонние и односторонние, срочные и бессрочные.

Условия договора могли быть выражены в любом виде: в документе или устно. Договоры считались незыблемыми. Обязанность их соблюдать рассматривалась в Коране как священная. Недействительными считались договоры, заключенные с безнравственными целями с использованием «нечистых» или изъятых из оборота вещей.

Особое внимание мусульманская религия и шариат уделяли регулированию **брачно-семейных отношений**. Безбрачие рассматривалось как нежелательное состояние, а брак считался религиозной обязанностью мусульманина. Формально для брака требовалось согласие сторон. Но поскольку считалось, что волю невесты вправе выразить ее родители, брачный договор часто превращался в замаскированную форму продажи девушки. Фактически вопрос о замужестве дочери решал отец. Так как, согласно преданию, Мухаммед женился на Айше, когда ей исполнилось девять лет, этот возраст был признан достаточным для

вступления в брак женщин[1]. Допускался временный брак, заключенный на определенный срок. Мусульманину разрешалось жениться на женщинах, исповедующих другую религию. Женщине-мусульманке было запрещено выходить замуж за иноверца.

Брачный документ составлялся кадием (судьей) и удостоверялся не менее чем двумя свидетелями мужского пола. Препятствием к браку считалось кровное родство или свойство брачующихся, идолопоклонство.

За мусульманином признавалось право иметь до четырех жен, а также наложниц из числа рабынь. Жена имела право на содержание, на отдельное помещение, на выделяемое мужем имущество. Она не участвовала в расходах по дому, которые лежали на муже, и должна была заниматься домашним хозяйством и воспитанием детей.

Муж считался главой семьи. Для него существовала свобода развода, он мог подвергать жену телесным наказаниям. Жена могла требовать развод только через суд и только в случае, если муж не исполнял своих обязанностей (не давал жене содержания, имел физические недостатки, не состоял с ней в супружеских отношениях) или если он жестоко обращался с ней. Развод мог иметь место в случаях взаимного проклятия (лиана). Оно произносилось мужем перед судьей, когда он считал, что родившийся у жены ребенок являлся результатом нарушения ею супружеской верности, но был не в состоянии этого доказать. Жена, со своей стороны, могла клятвой отрицать данное заявление. Брак по причине лиана расторгался окончательно (при разводе по другим основаниям брак мог быть заключен вторично).

Шариат знал несколько видов разводов, различавшихся как по процедуре, так и по их юридическим последствиям. Так, был возможен временный развод, предусматривавший своеобразный испытательный срок. Хотя поводы для развода были точно определены (например, отступничество от ислама и т.д.), муж мог развестись с женой и без объяснения причин, в упрощенной форме (талак), произнеся фразу: «Ты отлучена». При разводе муж должен был выдать жене часть имущества. Существовала возможность развода по инициативе жены, когда она по договоренности с мужем предоставляла ему определенное вознаграждение (ивад).

---

[1] История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 618.

Шариат знал **наследование** по закону и завещанию. Завещание не могло затрагивать более 1/3 имущества завещателя, его составление требовало присутствия двух свидетелей. Правами наследников по закону пользовались многие родственники умершего (дети, внуки, отец, мать, родные братья и сестры, дедушки и бабушки, супруги и др.). Шариат устанавливал очередность наследования. Из круга наследников исключались рабы, лица, хотя бы и неумышленно, причинившие смерть наследодателю, вероотступники, разведенные супруги. Наследственная доля женщин была вдвое меньше доли мужчин.

Из имущества умершего прежде всего покрывались расходы, связанные с его погребением, затем выплачивались все его долги. Наследованию подлежали только имущественные права умершего, а не обязанности, которые не могли переходить наследникам.

Вопросы **уголовного права** в шариате были разработаны слабо. Отсутствовало общее понятие преступления, слабо были разработаны такие институты, как покушение, соучастие, смягчающие и отягчающие вину обстоятельства и т.п. Все **преступления** подразделялись на три группы.

В *первую* были включены преступления, направленные против основ религии и государства, за которые следовали точно определенные наказания — хадд. К ним относились прежде всего вероотступничество и богохульство, наказывавшиеся смертной казнью. Смертной казнью наказывались также все выступления против государственной власти. К этой же группе преступлений, объявлявшихся тяжким грехом, относились кражи, употребление спиртных напитков, прелюбодеяние, а также ложное обвинение в прелюбодеянии.

Вторая группа объединяла преступления против отдельных лиц. Наиболее детально были разработаны нормы, посвященные умышленному убийству, за которое предусматривались альтернативные наказания. Родственникам убитого предлагалось выбрать одно из трех: смертную казнь, прощение убийцы, принятие выкупа за кровь (дийа). Размеры выкупа обычно приравнивались к стоимости 100 верблюдов. Учитывалась субъективная сторона преступления. Лицо, совершившее неумышленное убийство, выплачивало выкуп и несло религиозное искупление.

За другие преступления данной группы, в частности за телесные повреждения, возникала ответственность, основанная на принципе талиона, закрепленном в Коране

(«Душа — за душу, и око — за око, и нос — за нос, и ухо — за ухо, и зуб — за зуб»).

В *третью* группу входили правонарушения, включая и преступления, наказания за которые не были строго установлены и могли быть выбраны судом (тазир).

Наказывались в судебном порядке такие действия, как неуплата закята (обязательный ежегодный налог в пользу бедных), несоблюдение поста, нанесение легких телесных повреждений, оскорбления, хулиганство, обвешивание и мошенничество, взяточничество, растрата государственных средств, азартные игры и т.п.

Предусматривались типичные для Средневековья жестокие и устрашающие наказания. Так, смертная казнь, назначавшаяся за совершение целого ряда преступлений, обычно совершалась публично (путем повешения или четвертования), тело казненного выставлялось на всеобщее поругание. Применялись утопление и закапывание заживо. Широко использовались также членовредительские и телесные наказания — отсечение пальцев, рук и ног, бичевание, битье камнями и т.п. Как мера наказаня использовалось и тюремное заключение. Могло назначаться пожизненное заточение. Лишение свободы выражалось и в домашнем заключении или в помещении в мечеть. Право знало имущественные санкции (конфискации, штрафы и т.п.), позорящие наказания (бритье бороды, лишение права носить чалму и т.д.), ссылку.

Судебные функции в халифате были отделены от административных. Верховным судьей считался глава государства — халиф. Управители отдельных областей лично рассматривали судебные дела.

Впоследствии право вершить суд делегировалось знатокам шариата, составившим вскоре влиятельную группу профессиональных судей — кадиев.

Правомочия кадиев были обширны. Они рассматривали на местах судебные дела всех категорий, наблюдали за исполнением судебных решений, осуществляли надзор за местами заключения, удостоверяли завещания, распределяли наследство, проверяли законность землепользования.

Мусульманские (шариатские) суды рассматривали все дела (гражданские и уголовные), но только в том случае, где обеими сторонами являлись мусульмане. Они были вправе назначать все виды наказаний. Роль высшего судьи

принадлежала имаму (религиозному наследнику пророка Мухаммеда).

Кроме духовного суда кадиев в халифате существовали и светские суды. В них чаще всего рассматривались уголовные дела. Назначал светских судей визирь. В светском суде можно было обжаловать решение суда кадиев. Высшей инстанцией светской юстиции считался придворный суд. Нередко суд творили визири, управляющие дворца. Светский суд был менее связан рамками Корана и традиций. В основном он руководствовался нормами местного права.

Основными чертами **судопроизводства** были непрерывность судебного процесса, единоличное решение судебных споров. Дела рассматривались публично (обычно в мечетях). Процесс проводился в устной форме, как правило, он носил обвинительный характер. Дела возбуждались не от имени государственных органов, а заинтересованными лицами (за исключением преступлений, направленных против государственной власти). Процессуальных различий между рассмотрением уголовных и гражданских дел практически не было.

Мусульманское право не содержало каких-либо общих процессуальных правил. В разбирательстве гражданских споров могли принимать участие представители сторон. Стороны должны были сами вести дело, не прибегая к помощи адвокатов. Было возможно заключение мировых сделок.

Дело должно было решаться на одном заседании и не могло откладываться на следующий день. Судебный процесс превращался в своеобразное состязание сторон, где, естественно, богатые и бедные были в неравном положении. Судья обладал большой свободой усмотрения, что давало ему возможность руководствоваться личными симпатиями и предпочтениями.

Особенностью процессуального права шариата было то, что судебное решение не считалось окончательным и бесповоротным. Исключение составляли случаи, когда сам халиф или его уполномоченные изменяли судейские решения. При обнаружении новых фактов допускался пересмотр вынесенного решения. Судья мог пересматривать собственное решение. При оценке доказательств в суде господствовал формализм. Так, достаточным доказательством по делу считались показания двух достойных доверия свидетелей-мусульман. Показания женщин рассматривались как «половинные» доказательства.

При отсутствии достоверных или убедительных доказательств применялась клятва, которую обычно должен был произносить ответчик или обвиняемый. Клятва со ссылкой на Аллаха принималась в судебном процессе как веское доказательство. Она освобождала обвиняемого от ответственности или смягчала наказание. Признание обвиняемого рассматривалось в качестве доказательства, достаточного для вынесения решения суда[1].

Осуществляя правосудие, судьи руководствовались прежде всего Кораном и Сунной и решали дела на основе их самостоятельного толкования.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Охарактеризуйте природные условия Аравийского полуострова. Как его климат повлиял на процесс образования единой государственности?
2. Какие факторы сыграли основную роль в создании единого арабского государства?
3. Какое влияние оказал ислам на исторический путь арабских племен?
4. Охарактеризуйте общественный строй Арабского халифата.
5. Какова была форма правления и территориального устройства Арабского халифата?
6. Назовите основные органы государственного управления Арабского халифата.
7. Какие факторы обеспечили относительное единство Арабского халифата? Почему тем не менее халифат довольно быстро распался?
8. Расскажите о возникновении ислама. Какую роль он сыграл в складывании арабского государства?
9. Перечислите основные источники мусульманского права в порядке их возникновения и официального признания.
10. Охарактеризуйте право собственности и обязательственное право по мусульманскому праву.
11. В чем своеобразие брачно-семейных отношений по мусульманскому праву?
12. Назовите основные виды правонарушений и юридической ответственности в мусульманском праве.
13. Расскажите о системе судоустройства в Арабском халифате.
14. Охарактеризуйте основные черты мусульманского судопроизводства.

---

[1] См.: История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 623.

5.3. Китай: от династии Хань до династии Мин

Стойкая многоукладность экономики, незавершенность процессов образования классов, сохранение пережитков патриархально-родовых и рабовладельческих отношений, неравномерность хозяйственного и социального развития различных районов обширной территории затрудняют точное выделение того временного рубежа, которым можно датировать начало средневековой истории Китая.

При периодизации истории государственности средневекового Китая необходимо учитывать смены царствующих династий и становление крупных империй. Государство испытывало на себе влияние частых в то время народных восстаний, которые приводили к тем или иным изменениям в государственных и правовых институтах[1].

В средневековом Китае получили дальнейшее развитие черты восточной деспотии, которые ярко проявились еще в Древнем Китае.

5.3.1. Управление империями

По уровню цивилизации с Китаем могла сравниться только Римская империя.

К. Е. Ливанцев

По преобладающему среди историков мнению, начало средневековой эпохи в Китае было связано с гибелью империи Хань и наступлением периода Троецарствия. Распад Ханьской империи в III в. в результате концентрации земли в руках частных собственников и мощных народных движений II—III вв. привел к столетней внутренней смуте. Восстановить государственное единство Китая удалось самому сильному из трех царств — Вэйскому. В 265 г. установилось правление *династии Цзинь*. Так началась эпоха **Цзиньской империи** (с 265 г.).

В эти годы в Китае окончательно утвердились и стали господствующими феодальные отношения. Укрепила свое положение крупная феодальная собственность на землю, получила развитие система надельного землевладения

[1] См.: История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 515.

на государственных землях. Еще в Древнем Китае складывалось крупное частное землевладение, основанное на различных формах эксплуатации не потерявших свободы малоземельных и безземельных крестьян. Широкое развитие приобрела и эксплуатация податного крестьянства государством путем взимания ренты-налога.

Традиционные основы системы высших и местных органов управления укреплялись и совершенствовались в это время главным образом за счет определенного разделения функций отдельных органов управления: общеадминистративных, надзорно-контрольных, судебных и военно-командных. Те или иные звенья этой системы подвергались перестройке, менялись их полномочия и названия в связи с изменением задач, стоящих перед государством.

Местные правители вели междоусобную борьбу, которая крайне ослабила силы империи. Это дало возможность кочевникам, жившим на северо-восточных и северо-западных границах Китая, усилить натиск. Наиболее сильными из племен кочевников были гунны: они образовали в Северном Китае свое государство.

Большая часть цзиньской знати бежала на юг, за реку Янцзы, бывшую непреодолимым рубежом для конницы кочевников. В этом регионе династия Цзинь сохраняла власть до 420 г. На отдельных территориях Китая попеременно устанавливалось господство тех или иных династий.

Первая попытка объединения Китая была связана с *династией Суй*, которая подчинила себе Северный и Южный Китай. Объединение разрозненных мелких непрочных царств в единую империю было вызвано необходимостью прекратить внутренние войны, а также содержать крупную ирригационную сеть, которая требовала наличия единой централизованной власти.

В период правления династии Суй стала восстанавливаться разрушенная экономика государства, расширилась площадь посевов, выросла численность населения; отстраивались города, оживилась торговля. Был прорыт канал, соединивший реки Хуанхэ и Янцзы, велись работы по ремонту Великой китайской стены и строительству дорог. Крупные затраты, необходимость противостояния кочевникам, народные восстания требовали от империи больших усилий и истощали ее силы.

В результате в начале VII в. в Китае установилось правление новой **династии Тан**, правление которой длилось

около 300 лет. В этот период было создано сильное централизованное государство.

Танские императоры пытались расширить фонд государственных земель и увеличить число крестьян — подданных государства. Все города Китая строились на государственной земле; в них жили влиятельные сановники и феодалы, чиновники, купцы, монахи и ремесленники. Порядок в городах обеспечивали специальные конные отряды.

В китайском обществе сложилась строгая иерархия[1], особенностью которой было то, что все считались вассалами императора. Представители знати и чиновники делились на многочисленные группы и ранги. Каждому рангу назначалась определенная оплата в виде земельного владения или жалованья. Каждая социальная группа вела присущий только ей образ жизни, имела свое материальное обеспечение, правила поведения, особую одежду, украшения и жилища.

Высшую группу господствующего класса феодалов составляла наследственная аристократия, среди которой тоже не было равенства, так как знать делилась на девять рангов (титулов). Каждый титул обеспечивался соответствующим размером пожалованной земли.

Значительную часть господствующего класса составляли чиновники, также принадлежавшие к девяти рангам, которые в свою очередь подразделялись на более мелкие группы. Они не могли передавать по наследству ни свои должности, ни ранги, ни права на пожалованное землевладение. Продвижение по служебной лестнице было возможно при условии сдачи экзаменов (существовала целая система соответствующих экзаменов).

Зависимые слои населения не были едиными. Бóльшая часть крестьян относилась к так называемому доброму народу (лянминь), обязанностью которого были обработка земли и выполнение предусмотренных повинностей. При этом некоторые разбогатевшие семьи использовали труд «пришлых» и рабов. Подавляющую массу «доброго народа»

[1] Китай не знал европейской концепции субъективных прав личности, гражданина, индивида, берущей свое начало еще в античном мире. В китайских кодексах и официальных документах правовое положение личности определялось принадлежностью индивида к той или иной социальной группе, члены которой обладали теми или иными правами и строго фиксированными обязанностями. Сословные различия свято охранялись законом и традицией.

составляли бедняки. Жизнь крестьян была подчинена различным регламентам; нарушение традиций и правил влекло за собой суровые кары. К «доброму народу» причисляли и ремесленников, и купцов, облагаемых податями и повинностями так же, как и крестьяне.

В самом низу социальной лестницы находился «дешевый народ» (цяньминь) — держатели земли у частных лиц, лично зависимые слуги и рабы.

По форме правления танский Китай являлся монархией, в которой верховная власть принадлежала императору. Обладая номинально неограниченными правами и считаясь сыном Неба, он должен был править страной на основе традиций и законов, сохраняя преемственность от великих предков. При императоре существовал Государственный совет, на должности в котором назначались члены императорского дома и влиятельные сановники. Были введены должности двух канцлеров — левого (старшего) и правого (младшего), зачастую самостоятельно решавших государственные дела (рис. 24). Канцлерам подчинялись шесть ведомств, делившихся на две группы. К первой относились ведомство финансов, ведомство обрядов (наблюдавшее за соблюдением нравственности, обрядов, этикета), ведомство, занимавшееся приемом и увольнением чиновников. Ко второй группе — военное ведомство, ведомство наказаний (курировавшее суды и тюрьмы), ведомство общественных работ. Важное место занимала палата инспекторов, наблюдавшая за деятельностью центрального и местного аппаратов власти.

Империя была разделена на провинции, округа и уезды. В каждом образовании управление осуществляли назначаемые из центра чиновники. В провинции действовали три управленческие службы, во главе которых стояли уполномоченные чиновники высоких рангов: административная, в обязанности которой входили учет людей и земель, сбор налогов, наблюдение за строительными работами; военная, ведавшая вооружением и организацией военного дела; надзорно-контрольная, контролирующая весь местный управленческий аппарат. Аналогичные вопросы решались на уровне округа и уезда.

Ниже уездных центров стояли деревенские организации, которыми руководили старосты из числа деревенских жителей. Обязанности старост на всех уровнях деревенских организаций (низшей единицей считались объединения

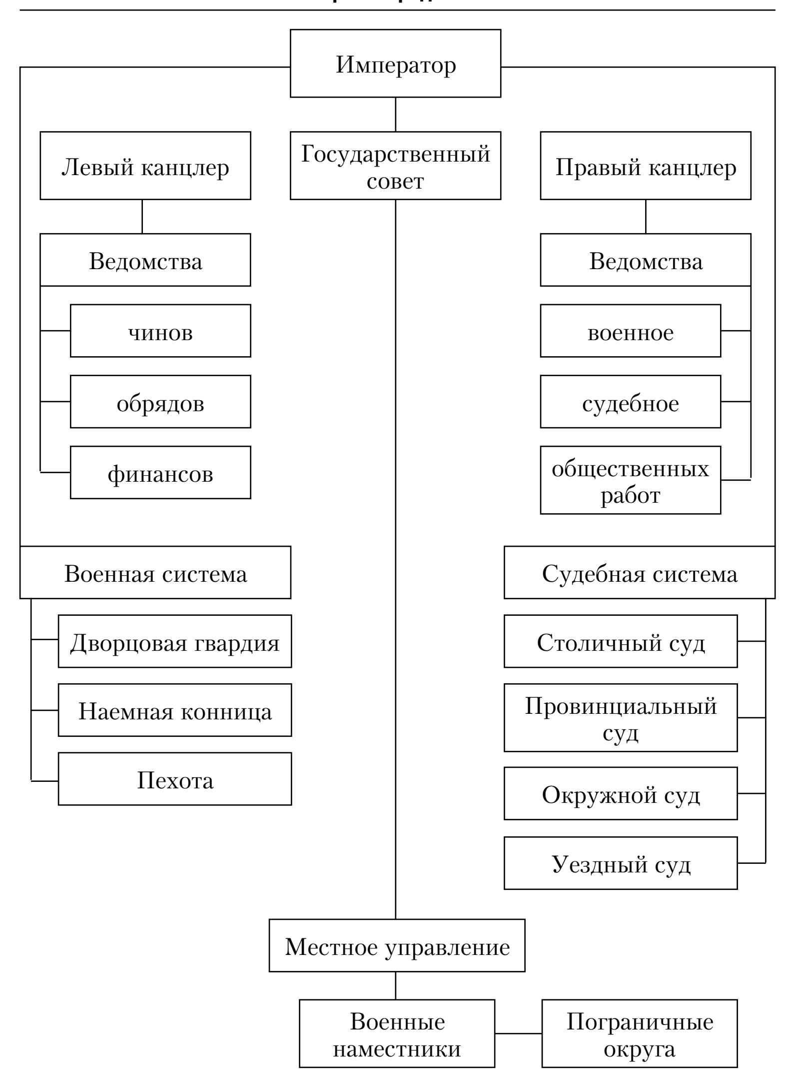


Рис. 24. **Государственный строй Китая в VII — начале X в.**

пяти дворов) были весьма обширны: учет населения, контроль за земледелием и шелководством, за уплатой налогов, трудовой повинностью, порядком в деревне, за отправлением религиозных церемоний.

Значительную роль играла *армия*. В рассматриваемый период мужчины до достижения 60 лет считались военнообязанными и привлекались как на службу в армию, так и для выполнения других обязанностей. Дезертирство, уклонение от военного похода к месту сражения карались смертной казнью.

Главной армейской реформой стало введение рекрутской системы набора войска (вместо найма воинов), с помощью которой создавалась регулярная армия, находившаяся на содержании государства. Рекрутский набор существовал и в более поздние времена. Императоры прибегали и к услугам наемных отрядов.

На первую половину VIII в. пришелся наивысший расцвет империи, затем сменившийся кризисом. Реальная власть стала переходить к владельцам феодальных поместий. Все прежние повинности были заменены единым налогом с земли, который зависел от размеров земельных участков. В Китае наступил период феодальной раздробленности, и в начале X в. был низложен последний император династии Тан.

В конце X в. произошло новое объединение Китая под властью династии *Сун*. **Сунская империя** была слабее Танской; объединение Китая не стало полным. Так, например, тюркские, монгольские и другие западные кочевые племена не подчинились империи.

Социальные отношения в Сунской империи в XI в. отличались глубоким антагонизмом. Это было связано с тем, что государство получало налоги меньше чем с половины земель, так как бóльшая их часть была захвачена высшими чиновниками-феодалами. Положение крестьян, на которых лежало бремя поборов и налогов, становилось катастрофическим: голод, эпидемии, вымирание целых деревень и волостей стали постоянным явлением.

Попытка вывести Китай из кризиса была предпринята министром Ван Аньши (1068—1073 гг.). В соответствии с его реформами была проведена новая земельная перепись и обложены налогами земли служилой знати. Крестьяне были освобождены от государственной трудовой повинности; налоги за землю они должны были уплачивать частично продуктами, частично деньгами. Были созданы государственные хлебные амбары, из которых населению в голодные годы выдавался паек. Был также учрежден государственный банк, где крестьяне могли получать ссуды.

Чиновники и феодалы выступили против реформ, а потому многие из них так и не были претворены в жизнь.

Империя Сун в границах Южного Китая просуществовала чуть более 300 лет, а в 1279 г. была разгромлена внуком Чингисхана Хубилаем, который основал новую монгольскую династию, называвшуюся по-китайски *«Юань»*.

При Хубилае был обновлен состав чиновников. При этом на многие высшие должности назначались чужеземцы (так, знаменитый Марко Поло — венецианец — занимал разные посты в Китае).

Монгольское завоевание имело для Китая такие же тяжелые последствия, как и для других стран Азии и Европы. Монголы опустошали китайские поля, превращали многие из них в пастбища для своих стад; города и села были разграблены и разорены. На китайский народ были наложены тяжелые поборы[1].

Покорение Китая монголами повлекло и расширение рабовладения. Лишь небольшая часть крестьян осталась держателями государственных земель; большинство из них стали лично-зависимыми или рабами, которые обязаны были строить плотины, дороги, вносить налог за тех, кто служил в армии, кормить и обеспечивать постоем воинов.

Положение горожан оказалось особенно тяжелым. Монгольские феодалы захватывали ремесленников, переселяли их и превращали в своих рабов. Цеховые ремесленники облагались тяжелыми поборами; кроме того, их заставляли бесплатно работать на солдат гарнизона.

Китайские купцы и их организации были также обложены тяжелой податью. Они платили специальные пошлины, не имели права свободно передвигаться по стране.

В начале XIV в. обстановка в стране была исключительно напряженной. Почти во всех провинциях вспыхивали восстания. В 1351 г. вспыхнуло мощное восстание «красных повязок», в котором участвовали крестьянские отряды («красные войска»), жители городов, представители мелких феодалов. Это движение сразу же приняло антимонгольскую направленность: его главной целью было свержение власти династии Юань.

---

[1] Монголы и сами подверглись сильному китайскому влиянию: усвоив китайский язык и письменность, они воспринимали также и систему китайского управления.

Основной силой национального движения стало крестьянство. Один из руководителей крестьянской армии Чжу Юаньчэн (буддийский монах) в 1368 г. был провозглашен императором и основал новую **династию Мин**.

Новая династия, основанная представителем крестьянства, на первых порах проводила политику, несколько облегчающую положение народа. Так, в целях более равномерного распределения налогов были пересмотрены податные списки. В результате конфискации земель монгольской знати значительно увеличилось число государственных крестьян; издавались указы о списании недоимок. Горожане также получили некоторые льготы: ремесленникам дали возможность работать и продавать свои товары, а купцам — свободно ездить по стране и торговать. Налоговый гнет был несколько ослаблен и в отношении городских ремесленников. Однако феодальный строй сохранялся незыблемо. Крупные землевладельцы и привилегированное чиновничество сохранили свое господствующее положение.

По форме правления Минская империя была феодальной деспотией с характерным для нее сложным бюрократическим аппаратом. Вся полнота власти находилась в руках императора. В провинциях гражданские, военные и судебные функции выполняли разные лица. Были созданы особые органы контроля и надзора по отношению ко всем звеньям государственного аппарата. Господствующей идеологией и религией в этот период стало реформированное конфуцианство. Император постоянно пользовался советами ученых конфуцианцев, но это не привело к преследованию других религий (буддийской, мусульманской).

В Минской империи сохранилась старая система «войск округов» и пограничных гарнизонов, основной состав которых формировался из военнопоселенцев, имевших надел и несших службу до глубокой старости, а иногда и до самой смерти.

Во все времена регулярные войска опирались на поддержку местных военных отрядов, общинных формирований, призванных охранять порядок. Минские императоры широко прибегали к вспомогательным военным формированиям союзных государств, которые они или нанимали, или принуждали к несению службы во фронтовых районах.

К концу правления династии Мин армия насчитывала 4 млн человек. Региональные военные соединения располагались в провинциях и стратегически важных военных областях. Из базовых военных соединений периодически отбира-

лись и специально готовились особые войска, несшие службу в столице. Среди них выделялись отряды личной императорской гвардии, призванной охранять императорский дворец.

В целях упрощения управления все воинские соединения были распределены между пятью военными округами, руководимыми находившимися в столице главными военными комиссариатами. Начальники главных военных комиссариатов, осуществлявшие контроль над военно-территориальными округами, входили в правительство.

Постоянного главнокомандующего в армии не было. В случае начала военных действий один из высших военных чинов или сановников назначался военачальником или даже генералиссимусом. Постепенно, однако, развивалась система постоянного тактического командования, при этом личный состав концентрировался вдоль границ, портов и других стратегических пунктов.

В начале XV в. в стране наблюдался экономический и культурный подъем, расширялись внешние связи государства. Именно тогда было составлено всеобъемлющее собрание трудов по различным отраслям знаний. Одновременно все более укреплялись феодальные порядки, в результате чего к концу XV в. непомерно возросли богатство и политическое влияние крупных феодалов, усилилось угнетение простого населения. Чрезмерно расширился бюрократический аппарат, возросли расходы на содержание пышного императорского двора, увеличились налоги. В конце XVI в. империя Мин пришла в упадок.

В начале XVII в. произошло объединение маньчжурских племен, создавших мощную державу, которая стала совершать набеги на северные провинции Китая.

Многие провинции были охвачены крестьянскими восстаниями. Главной целью борьбы было лишение власти императора, уничтожение крупных феодалов, сановников, наиболее жестоких угнетателей народа. Восставшие заняли Пекин, последний император династии Мин покончил жизнь самоубийством.

Свергнутая знать начала собирать силы для борьбы против повстанцев, при этом она пошла на прямую измену, обратившись к маньчжурским князьям с просьбой о помощи. Повстанцы были разгромлены. В июне 1644 г. маньчжуры вступили в Пекин. С этого времени в китайской столице утвердилась новая *династия Цин.*

5.3.2. Право. Династийные своды законов

В династийных сводах законов костяк норм создавался основателем династии (эти нормы со временем приобретали черты божественного установления), и его преемники расширяли, дополняли этот костяк своими законадательными постановлениями, совершенствуя их.

Л. С. Васильев,
российский ученый-историк

Основным источником китайского феодального права являлся закон, и прежде всего императорский указ. С исключительной широтой велись кодификационные работы. Почти каждая феодальная династия при вступлении на престол ставила задачу упорядочения и обновления действующих сводов законов.

Развитие китайского средневекового права проходило главным образом по линии разработки норм уголовного права, регулирования сословно-ранговых различий, налоговых повинностей населения, обязанностей различных категорий держателей государственных земель, а также лиц, ответственных за сохранение государственной собственности, за пополнение государственной казны. Все эти тесно связанные между собой нормы и составляли содержание многочисленных правовых памятников, династийных сводов законов, получивших название кодексов.

Китайское феодальное законодательство отличалось сложностью и специфическим построением уложений.

Воцарение на китайском престоле династии Цзинь ознаменовалось появлением в 268 г. нового свода законов, состоявшего из 60 глав и 2926 статей. Обширные уложения создавались и во времена правления последующих династий

В 654 г. было закончено составление свода законов империи Тан. В нем содержались пояснения к каждой статье, и, кроме того, в вопросах и ответах предлагались решения конкретных случаев, которые, хотя прямо и не были предусмотрены теми или иными статьями, должны были приниматься на их основании. Были установлены четыре разряда законов: люй (уголовные законы), лин (административные законы), ко (дополнения и изменения к уголовным и административным законам), ши (положения о применении

законов). Своды законов и уложения были необычайно велики по объему, насчитывали десятки томов.

Большая работа по систематизации правового материала была проведена династией Суй (589–617 гг.). Как свидетельствуют хроники, «законы были четкими и ясными». Суйское уложение было положено в основу всей дальнейшей кодификации.

В конце XIV в. был составлен свод законов династии Мин. В соответствии с ним законы были разбиты на шесть разделов, по числу ведомств центрального управления. Минский свод законов был положен в основу работы комиссии по составлению уложения уже при династии Цин.

Основными формами **собственности**, предусмотренными правом Китая, были государственная и частная. Общинное землевладение перестало существовать в Китае еще в древности. Верховным собственником всей земли считался император. Преобладающей в раннефеодальный период была государственная феодальная собственность на землю. Государство передавало земельные наделы в пользование крестьян. В случае смерти крестьянина — держателя государственного надела или достижения им преклонного возраста земельный надел возвращался в казну.

Одновременно с государственной существовала и развивалась и другая форма феодальной собственности на землю — условная собственность. Так, военным чиновникам государственные земли жаловались в качестве наследственного владения при условии обязательного несения ими военной службы. Практиковалась и передача земли во временное владение чиновникам с тем, чтобы доход с земельного надела шел в счет их ежегодного жалованья. Существовала собственность чиновников в форме наделов, пожалованных за службу. Их размер зависел от ранга владельца или занимаемой им должности.

Развивалась и крепла частная земельная собственность. К числу частных землевладельцев относились различные группы населения: феодальная знать, богатые купцы, лица, занимавшиеся различными промыслами. Частными полями владело и крестьянство. Крестьяне — собственники земли были немногочисленны и владели, как правило, крошечными участками.

Получило развитие и **договорное право**. Среди различных договоров, известных феодальному Китаю, особое место занимал договор *купли-продажи*. Его объектом

могло выступать самое различное имущество. Могла продаваться и земля (навечно или на срок). Иногда продавалось право аренды. Главным условием действительности договора купли-продажи являлось соглашение сторон. Купля-продажа обычной вещи, так же как рабов и скота, требовала составления купчей. Ее отсутствие наказывалось битьем палками.

Праву Китая были хорошо известны *договоры дарения, мены, хранения.*

Широкое распространение получил договор *займа.* Его объектом могли быть деньги, зерно. Проценты по займам были велики. В качестве обеспечения договора займа практиковались поручительство и залог. В залог принимались дома, дворы, сады, мельницы, рабы, одежда и т.д. В случае невозвращения долга в срок заложенное имущество переходило к кредитору. При закладе земли залогодатель длительное время не терял права собственности на заложенную землю, сохраняя право выкупа земли после истечения срока уплаты долга. Часто использовали передачу в пользование конкретно определенной вещи, невозвращение которой влекло за собой уголовную ответственность.

Особое значение приобрел в Китае договор *земельной аренды.* В аренду сдавались государственные и частновладельческие земли. Действовала пожизненная и даже наследственная аренда на основе принципа «одно поле — два хозяина». Это означало, что феодал не имел права отобрать участок у своего постоянного арендатора. Вначале арендная плата взималась продуктами и составляла, как правило, не менее половины урожая.

С развитием товарно-денежных отношений все большее значение получал договор *личного найма.* Частично труд наемных работников использовался в казенном ремесле, но основной сферой его применения были частные мастерские и мануфактуры.

В области регулирования **брачно-семейных отношений** в феодальном Китае по сравнению с предыдущим периодом особенных изменений не произошло. Сохранились большая патриархальная семья, власть родителей над детьми, почитание старших, культ предков. Семейное право базировалось на принципах конфуцианской морали. Брак рассматривался как долг, выполнение которого должно было служить интересам семьи, соответствовать требованиям культа предков. Возраст брачного совершеннолетия

не закреплялся, но обычно он составлял 15—16 лет для мужчин и 14—15 лет для женщин. Браку предшествовало соглашение семей жениха и невесты. Согласия молодых не требовалось. Запрещалось заключение браков между родственниками (до четвертой степени родства), однофамильцами, между маньчжурами и китайцами.

Власть главы семьи была необычайно велика. Он мог наказать и даже продать в рабство своих детей. В его распоряжении находились дом и хозяйство. Дети, внуки не имели отдельного имущества, их попытки выделиться и вести самостоятельное хозяйство при жизни родителей квалифицировались как преступление. Особая роль в семье принадлежала также старшим родственникам.

Только одна жена в китайской семье признавалась законной, кроме нее муж мог иметь наложниц. Муж главенствовал в семье, имел право наказать жену, однако запрещалось низводить ее до положения наложницы. Развод в Китае совершался по обоюдному согласию супругов. Муж мог требовать развода в случаях бесплодия жены, ее измены, проявления непочтения к мужу и его родителям, болтливости и др. Жена могла требовать развода, если муж покидал ее на срок более трех месяцев, принуждал к аморальному поведению. Мужчина имел возможность жениться вторично. Если же вдова намеревалась вновь выйти замуж, то старейшины рода ее мужа могли отобрать у нее не только имущество умершего супруга, но и ее приданое.

В случае побега мужа местные власти по истечении трех лет давали женщине позволение на вторичное замужество. Но жена, сбежавшая от мужа, подлежала телесному наказанию, и муж имел право продать ее. Если же, сбежав, она выходила замуж, то подвергалась смертной казни.

После смерти родителей **наследство** получали сыновья. Дом, земля и другое имущество делились между ними поровну, незаконнорожденные дети получали только половину доли. Если наследодатель умирал, не оставив сыновей, то одного из его родственников признавали усыновленным. Если же после смерти наследодателя не оставалось ни сыновей, ни родственников, пригодных к усыновлению, имущество переходило к дочери, а при отсутствии дочерей — казне. Замужние дочери не имели права на наследство, незамужние получали половину доли братьев.

Наследование носило характер общего правопреемства, так как сопровождалось ответственностью наследников

за долги умершего. Наследовались как имущество умершего, так и его должность, которая могла быть унаследована только старшим сыном.

Средневековое **уголовное право** Китая, его династийные кодексы создавались в условиях сложившихся в древности стереотипов массового правосознания китайцев.

Китайцы верили в исключительную эффективность взаимодействующих друг с другом моральных норм (ли) и жестких правовых норм (фа). В танском кодексе содержится более 60 прямых ссылок на моральные нормы ли, на конфуцианские произведения. Вместе с тем кодекс исходил из легистских требований о коллективной ответственности, о поощрении доносов.

С действием этого стереотипа была связана и другая черта массового сознания, восходившая к легизму. «Главной целью закона, — справедливо считает Н. А. Крашенинникова, — считалась репрессия, санкция, дополняющая традиционные принципы повиновения старшим, воле правителя, а не регулирование сферы свободы личности. Более того, в массовом сознании с правом как таковым ассоциировалось лишь уголовное право. Доминирующие нормы китайского уголовного права применялись не только в случае совершения преступления, но и при простом нарушении норм морали». Примером может служить одно из показательных положений танского кодекса, предусматривавшее наказание в виде битья палками за абстрактное нарушение моральной нормы, «за то, что не следует делать»[1].

Преступник как субъект преступления мог быть и свободным, и рабом. Но это обстоятельство не исключало сугубо сословного принципа применения наказания за многие виды преступлений.

Китайское право в ряде случаев учитывало формы вины: умысел и неосторожность, хотя и не всегда последовательно. В III—IV вв. главным показателем преднамеренности преступления стали считать составление плана его совершения. При вынесении наказаний использовались такие категории, как неведение, неумышленность, небрежность, забывчивость, ошибка. Эти понятия применялись в качестве оснований для помилования.

[1] История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 627.

Законодательство не знало института необходимой обороны, но освобождало от ответственности ближайших родственников (сына, внука), защищавших от нападения отца, мать, деда, бабку.

Классификация преступлений в зависимости от их общественной опасности в свете конфуцианской морали основывалась на традиционном праве. Китайское феодальное право давало довольно своеобразную классификацию преступлений. Начиная с VI в. она в зависимости от общественной опасности основывалась на концепции «десяти зол». К ним относились: преступные посягательства против императора, измена, преступление против близких родственников, поведение, противоречащее естественному порядку вещей (колдовские действия, приготовление, хранение и передача другому лицу ядов и пр.), преступления, совершенные с особой жестокостью, связанные с нарушением особо значительных запретов (кража предметов культа, злословие в адрес императора и др.).

В то же время анализ правовых сборников дает возможность определить следующие *группы преступлений*: государственные преступления (бунт, попытки захватить государственную власть, злословие против особы императора, измена и т.п.), преступления, совершаемые государственными чиновниками (самовольная отлучка, уклонение от порученного дела, беспричинная неявка на службу, взяточничество, пользование казенными деньгами или хлебом, порча или утрата именного указа, раскрытие служебной тайны и др.), преступления против личности (умышленное убийство, убийство по неосторожности, убийство в драке, убийство, совершенное при помощи особых хитростей, посредством отравления, нанесение телесных повреждений, побои, клевета, брань, бесчестие и т.д.), преступления против собственности (разбой, грабеж, кража, уничтожение чужого имущества, мошенничество, приравнивавшееся к краже, особо опасное преступление — поджог).

Особую группу составляли преступления против семьи (взятие в дом второй главной жены при жизни первой, низведение законной жены до положения наложницы, заключение брака в период траура, прелюбодеяние). Суровые наказания налагались за убийство, оскорбление или избиение родителей или старших родственников, убийство мужа женой. За избиение жены муж наказанию не подлежал.

Разнообразны были воинские преступления: неявка в назначенный срок на смотр, злоупотребления при наборах армии, побег из армии во время похода, продажа казенного платья или оружия, сообщение неприятелю военной тайны.

Кроме рассмотренных выше, китайскому феодальному праву было известно большое количество и других самых разнообразных преступлений: подделка монеты, нарушение установленных для различных сословий образцов жилища, одежды, посуды, употребление неправильных мер и весов, составление подложных документов и многие другие нарушения и проступки.

Существовало множество разновидностей **наказаний**. Основной их целью являлось устрашение. Так, смертной казни подлежали начальник города, сдавший его врагу, командиры и солдаты, первыми бежавшие с поля боя. Широко применялись различные виды смертной казни, известные еще рабовладельческому Китаю: разрезание пополам, разрывание на части, отрубание головы с выставлением ее напоказ и оставлением трупа на месте казни в течение трех дней, удавление. Встречались и другие наказания: кастрация, обритие головы, клеймение лица, ссылка, обращение в рабство, наказание плетью или бамбуковой палкой, конфискация имущества и т.д. При династиях Суй и Тан было установлено пять основных видов наказания, которые широко применялись и в дальнейшем: малая и большая бамбуковые палки, ссылка на определенный срок, соединенная с работами, пожизненная ссылка и смертная казнь. Этот перечень не был исчерпывающим и не исключал применения других наказаний. И все же пять основных видов наказания стали характерной чертой китайского феодального права.

Китайское право учитывало социальное положение потерпевшего и преступника. Отдельные категории населения при назначении наказания имели привилегии. Право на смягчение наказания было закреплено за чиновничеством. Так, один сановник получил специальную металлическую пластинку, на которой были перечислены его заслуги и сказано, что «его потомство освобождается от наказания смертью». В своде законов династии Мин содержалось правило, согласно которому заслуженные сановники при первом нарушении закона полностью освобождались от наказания. Если же они совершали преступление вторично, то наказывались вычетом половины

жалованья, при совершении третьего преступления выдача жалованья прекращалась совсем и лишь «в четвертый раз они наказывались по закону». В ряде случаев преступнику предоставлялась возможность откупиться от наказания деньгами, тканями или зерном. Внесение выкупа освобождало от телесных наказаний и ссылки, а отдельные категории населения имели возможность откупиться от всех пяти основных видов наказания.

По танскому кодексу, как правило, смягчались наказания за преступления, совершенные тремя категориями лиц: «старыми и малыми», а также инвалидами. При этом зачастую детям преступника грозила продажа в рабство. Женщины могли быть казнены, но не могли быть сосланы, а казнь беременной женщины отсрочивалась на 100 дней после рождения ребенка.

Суд и **судопроизводство** в основном осуществлялись как судебными, так и административными органами, выполнявшими судебные функции. Верховной судебной властью обладал император. Суд не был четко отделен от администрации, хотя существовали и чисто судебные должности и учреждения. В центральном аппарате имелся специальный чиновник, занимавшийся розыском преступников, другой чиновник решал судебные дела. Чиновники, ответственные за поиски преступника, должны были разыскать его в определенный срок. Если преступник не был найден, чиновник наказывался палочными ударами.

Судебное разбирательство было довольно простым, стороны защищали свои интересы лично, без участия адвокатов. Судья выносил приговор и решение единолично и не был связан определенным порядком судопроизводства. При рассмотрении дела судья должен был обращать внимание на поведение сторон и во внешнем виде человека (выражение лица, глаз, состояние дыхания) читать отражение его чувств. Никаких процессуальных гарантий для обвиняемого не предусматривалось. Судьи при разрешении дел руководствовались уложением, решениями своих предшественников и апелляционных инстанций. Обоснования приговора фактами не требовалось. Судьи исходили из презумпции виновности обвиняемого и ставили своей главной целью добиться признания последнего в совершении преступления. Проводились допросы, очные ставки, назначались пытки.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. В чем своеобразие периодизации истории средневекового Китая?

2. Охарактеризуйте общественный строй средневекового Китая.

3. Как происходило образование китайского феодального государства?

4. Сравните государственный строй основных китайских династий императоров.

5. Как управлялись средневековые государства Китая?

6. Назовите дошедшие до нашего времени династийные своды законов средневекового Китая.

7. Каковы особенности феодального права Китая?

8. Какая отрасль права имела преобладающее значение для средневекового государства Китая?

9. Какие черты своеобразия и сходства с японским опытом обнаруживает средневековое законодательство Китая?

10. Охарактеризуйте судебную систему и судопроизводство в Китае.

5.4. Средневековая Индия

В Средние века в Индии шли важные процессы, которые дают основание отдельно выделить этот период в истории страны. Они были связаны прежде всего с внутренней перестройкой неизменно существовавшей и сохранявшей при всех политических режимах свой статус-кво варновой системы, с созданием на значительной части территорий Индии обширной индо-буддийской цивилизационной зоны, с ростом религиозно-культурного самосознания индийцев, на протяжении веков выступавшего важным фактором их объединения, несмотря на этническую разобщенность и отсутствие государственного единства.

5.4.1. Военно-теократическая монархия

Индия — подлинное царство религии.

Л. С. Васильев

В начале Средневековья Индия состояла из многих десятков мелких государств. Замедленный и неравномерный характер развития индийского общества в Средние века делает крайне сложной периодизацию его истории.

При царе Чандрагупте (320—340 гг.) возникла **держава Гуптов** (IV—VI вв.), что положило начало процессу становления единой индийской государственности, который, однако, тормозился дроблением индийского общества на мелкие социальные группы. Кастами становились этнические и профессиональные группы, кланы воинов-завоевателей, религиозные секты.

Держава Гуптов была разделена на провинции, управляемые начальниками пограничных областей или наместниками. Провинции делились на округа. Самой мелкой административной единицей оставалась сельская община. Общинное самоуправление возглавляли старосты.

Деление общества на касты, профессиональные и этнически группы не позволяло сформироваться сильной центральной власти, делало ее номинальной и слабой. Поэтому держава Гуптов рухнула под ударами кочевников.

В стране снова установилась политическая раздробленность, длившаяся несколько веков. В Индии образовалось до 70 различных самостоятельных государств-княжеств, экономически не связанных между собой, в которых сохранялись значительные пережитки родоплеменных отношений.

Эти государства не являлись государствами в современном понимании (с границами, бюрократическим аппаратом, правом). Во главе средневековых индийских монархий (княжеств) стояли махараджи. Их либо избирали, либо трон передавался по наследству. Они не были самодержцами, поскольку при них действовали совещательные органы — мантрипаришады, состоящие из знатных вельмож и богатых феодалов. В административный аппарат входили сборщики налогов, хранители государственных документов (рис. 25). Главная функция государства — защита от внешних врагов — осуществлялась армией, которая играла ключевую роль в системе власти.

Подобные примитивные племенные монархии достигали государственного единства благодаря религии — индуизму. Индуизм был органично связан с духовной и материальной жизнью общины, что и составляло опору племенных монархий. Государственный строй приобрел черты феодальных монархий восточного типа лишь после завоевания Индии мусульманами.

В начале VIII в. арабы захватили часть Западной Индии, а затем и северную ее часть. Ислам способствовал объеди-



Рис. 25. **Государственный строй Индии в VI—XII вв.**

нению страны. В начале XIII в. здесь образовалось крупное мусульманское государство со столицей в Дели — **Делийский султанат**.

Делийский султанат по форме правления был восточной монархией, деспотией, опиравшейся на ислам как на духовную основу единоличной власти правителя. Во главе государства стоял султан, который обладал высшей законодательной, административной и судебной властью, лично решал все важнейшие государственные дела, назначал правителей областей, городов, военных начальников, крупных чиновников. Власть султана-деспота осуществлялась методами жестокого насилия и физического уничтожения инакомыслящих. Трон передавался по наследству.

Султан опирался на совещательный орган — Тайный совет, членами которого были высшие чиновники, намест-

ники областей. Визирь руководил финансовым и военным ведомствами и действовал в рамках приказов султана.

Центральные ведомства (военное, финансовое, общественных работ) — диваны — состояли только из феодалов-мусульман. Мусульманская знать была интернациональной и возвышалась над местной индусской знатью. Она состояла из монголов, выходцев из Ирана, Афганистана, Средней Азии.

Делийский султанат был разделен на 23 провинции. Крупные провинции делились на области. Следующей административно-налоговой единицей был район, включающий ряд деревень. Первичной административной единицей являлась община.

Главной проблемой султаната стали восстания индусов, для которых власть была чуждой как этнически, так и с точки зрения религии. В 1366 г. после очередного восстания правящий тогда султан отдал приказ об истреблении индусов. Вскоре, в конце XIV в., в Индию вторгся повелитель монголов Тимур со 120-тысячным войском. Султанат был ликвидирован, страна разграблена. Индия снова попала в полосу смуты и раздробленности.

Слабостью страны начали пользоваться и европейцы, которые образовали первые колонии, занимались грабежом местного населения.

В 1526 г. в Индию проник внук Тамерлана эмир Бабур, который покорил страну и провозгласил себя шахом. Его государство получило название **империи Великих Моголов**.

В период империи средневековая индийская монархия приобрела законченный вид военно-теократической монархии. Во главе государства стоял падишах, власть которого обожествлялась. В его руках была сосредоточена верховная духовная, законодательная, судебная, военная власть. Всевластие падишаха не было ограничено никем. Он опирался на централизованный аппарат управления, состоявший как из мусульман, так и из индусов. Во главе административного аппарата стоял первый министр, которому подчинялись правительственные ведомства — диваны.

Главным ведомством было финансовое, занимавшееся налогообложением и распределявшее земельные пожалования за военную службу. Военное ведомство возглавлял главный интендант и казначей войска, который следил за сдачей в казну захваченной военной добычи. Хозяй-

ственное ведомство надзирало за казенными мастерскими и дворцовым имуществом. Церковное ведомство отвечало за назначение церковнослужителей и судей, а также за раздачу земель мусульманскому духовенству.

Могольская империя была разделена на провинции, возглавлявшиеся наместниками падишаха — губернаторами, обладавшими всей полнотой власти. Провинции включали области и округа. В каждую область назначались как военные начальники, так и гражданские чиновники, осуществлявшие сбор налогов.

Наличие полуавтономного механизма общинного самоуправления во главе с брахманско-кшатрийской верхушкой осталось характерной чертой и Делийской, и Могольской Индии. Ни сломить, ни в должной мере подчинить себе индийские общины, особенно крупные, мусульманские правители так и не смогли. Так, например, моголы не признавали владений местных правящих кланов. Индийскими общинами руководили вожди — главы доминирующих каст, главы деревень. Они были не должностными лицами центрального аппарата, а представителями общин налогоплательщиков в их отношениях с центральной властью. Эти отношения были сродни обязанностям побежденных победившему государству. Общинные должности передавались по наследству и, более того, делились среди наследников. Продолжали существовать и общинные советы — панчаяты, состоявшие из представителей доминирующей касты в округе, деревне.

В системе власти военно-теократической монархии особое место принадлежало армии, на мощь которой опиралась единоличная власть падишаха.

Конница, состоявшая из мусульман, была основной силой армии. Особое место отводилось дворцовой страже и другим отборным войскам. Армия в Делийском султанате была организована по десятичной системе. Военный и гражданский чин зависел от числа воинов, находившихся под командованием определенного лица. В Могольской Индии численность войск была значительно увеличена за счет наемных отрядов, оплачиваемых непосредственно из казны. Особо привилегированное положение занимали наемные воины, подчиненные непосредственно падишаху. Крупные индийские общины коллективно защищали с оружием в руках свои территории и свои права.

Наибольшего расцвета империя Моголов достигла в царствование шаха Акбара (1556—1605 гг.). Он издал указ о веротерпимости, разрешив свободное возвращение к прежней религии тем индусам, которые ранее приняли ислам по принуждению. Столица империи была перенесена в Дели. Однако в середине XVII в. преследования индусов по религиозному признаку возобновились, что повлекло их восстания. Этим не преминули воспользоваться европейцы.

Борьба за Индию между португальцами, голландцами, французами и англичанами закончилась в пользу последних. Так, Индия в силу своей раздробленности, бесконечных усобиц в среде правящего класса, больших национальных, религиозных и кастовых различий превратилась в английскую колонию, полностью утратив свою государственность.

5.4.2. Средневековое индусское право — оригинальная система права

> Индусское право развивалось вне зависимости от других правовых систем.
>
> *Н. А. Крашенинникова*

В феодальную эпоху брахманское право было критически переосмыслено и истолковано применительно к новым условиям. Появились многочисленные правовые трактаты, комментарии, сборники высказываний религиозных деятелей по тем или иным предметам правового регулирования. Веды уступали место нибандху (комментариям, трактатам), которые со временем стали играть роль главных источников индусского права. Полностью были переписаны и вновь откомментированы Законы Ману.

На протяжении длительного времени Индия отличалась особой устойчивостью этических и правовых индуистских представлений. Особые взгляды существовали и на пути развития традиционного права, рассматриваемого в качестве священного. Деятельность индийских правоведов соответствовала этим представлениям, так как они не претендовали на создание законов, ставя своей целью лишь истолковать предписания дхармашастр. Широко используя

нормы обычного права, комментаторы приспосабливали теоретически неизменное «священное» право дхармашастр к новым условиям.

Мнения комментаторов зачастую не совпадали, поскольку формировались в разное время, основываясь на обычном праве. В различных частях средневековой Индии признавался авторитет одних комментаторов и отвергался авторитет других. До прихода мусульманских завоевателей в Индии не было государственного единства, что предопределяло партикуляризм права, обычай оставался одним из важнейших источников традиционного индусского права.

Брахманизм стал вытесняться буддизмом. Например, буддисты руководствовались винайей — сборником изречений Будды на санкрите. На основе винайи был создан учебник по дисциплине монахов «Протимокшу». Он содержал 227 правил поведения для монахов и 500 для монашек, причем о каких-либо юридических обязательствах в учебнике не упоминалось. Дисциплина основывалась на собственных нравственных принципах. Сам Будда говорил: «После моей смерти пусть отменяет община, если того пожелает, малые и меньшие правила поведения». Даже человек, совершивший убийство, считался невиновным, если он, во-первых, знал, что убийство есть зло, а во-вторых, совершил его без умысла или случайно.

Вступление Индии в эпоху феодализма стало толчком к развитию права. Правовое развитие получило два основных направления: а) создание новых сборников законов — дхармашастр, или смрити; б) разработка комментариев к уже существовавшим дхармашастрам. Основное внимание уделялось комментированию и составлению различного рода указателей к уже известным правовым памятникам. В качестве примера можно привести комментарий «Митакшара», созданый в XII в. Исключительную роль продолжали играть Законы Ману. В это время к ним были составлены комментарии: Медхатитхи (IX в.) и Говиндараджи (XII—XIII вв.).

Создание Делийского султаната означало распространение в Индии мусульманского права. В Индии утвердилось положение о том, что все подчиняется закону, основанному на Коране, и что верховным толкователем закона является правитель. Сфера применения местного права, права

дхармашастр, была сужена как по кругу лиц, так и по кругу отношений, регулируемых нормами этого права.

Уголовные дела должны были рассматриваться мусульманскими судьями на основе норм мусульманского права, которое в этой своей части приобрело территориальный характер, т.е. применялось ко всем жителям завоеванных территорий.

Все то, что считалось непосредственно связанным с религией, — брачно-семейные отношения, наследование, деятельность религиозных учреждений — регулировалось избирательно: мусульманским правом, если речь шла о мусульманине, и индусским правом, если дело касалось индуса. Кроме того, мусульманское завоевание мало повлияло на кастовые и общинные порядки.

Насаждение мусульманского права не смогло остановить развития национального права Индии. Широкое использование древних дхармашастр, непререкаемый авторитет Законов Ману, комментирование уже имевшихся правовых сборников — все это обусловило сохранение и закрепление многих правовых положений, сложившихся еще в конце рабовладельческого периода.

Ведущую роль в индийском обществе играла феодальная земельная **собственность**. Верховным собственником земли в раннефеодальный период являлся махараджа. Он жаловал земли в условную ограниченную собственность своим вассалам.

На условиях несения военной службы и выплаты дани владела землей феодальная знать, располагавшая правом ее передачи по наследству. Другие феодалы были лишены наследственных прав. Государственные чиновники получали землю, «выделенную им на их содержание». С прекращением службы эти земли вновь возвращались правителю.

В это же время в Индии формировалась наследуемая земельная собственность, не обусловленная феодальными повинностями и службой. Как правило, земля передавалась навечно, а с VII в. — «с правом наследования сыновьями и сыновьями сыновей». Такие категории земель объявлялись «свободными от всех налогов».

В Делийском султанате верховным собственником земли был глава государства — султан. Вся территория делилась на государственные земли и владения феодалов.

Формы земельной собственности были различны. Основной из них была икта — временное и условное держание, владелец которого был обязан военной службой. Первоначально икта являлась не столько пожалованием земли, сколько возможностью получать с нее налог. Султан мог переводить владельцев икты с места на место, в любое время лишить их пожалования. Существовала безусловная частная собственность на землю — мульк, основным путем образования которой было освоение пустошей.

Постепенно развивались формы феодальной собственности. Так, икта постепенно превратилась в пожалование территории вместе с проживающим на ней населением. Ее владельцы сосредоточивали в своих руках административные, фискальные и военные функции.

В Могольской империи господствовала феодальная государственная собственность на землю. Это проявлялось в том, что правительство устанавливало размер и способ взимания земельного налога на всех землях, а обработка земли считалась государственной повинностью крестьянства. Характерно, что при наличии государственной земельной собственности крестьяне могли при соблюдении определенных условий продавать землю, передавать ее по наследству, определять формы своей хозяйственной деятельности.

Часть обрабатываемых земель составляла государственный фонд. Однако он был невелик по своим размерам. Основная масса земель раздавалась феодалам. Причем право жаловать земли принадлежало только центральной власти.

Праву феодальной Индии были известны различные виды **договоров**. Широко применялся договор дарения. Особый интерес представляло дарение земли. В грамотах говорилось о вечности такого дара (пока «существуют луна, звезды и солнце»), содержались угрозы тем, кто попытался бы его нарушить. Договор должен был составляться в письменной форме. Очень часто текст договоров вырезался на медных пластинках, высекался на камне и т.д.

Соблюдение определенных условий требовалось при отчуждении земли. В раннефеодальный период нужно было получить разрешение хранителя официальных документов. Продажа происходила в присутствии свидетелей и удостоверялась записью на медных пластинках.

При заключении договора *аренды* земли требовалось соблюдение определенных условий: нужно было точно установить срок аренды, доли договаривающихся сторон, вид семян, которыми планируется засеять арендуемое поле, и т.д. Собственник земли мог определить вид возделываемой культуры и способ получения причитающейся ему доли урожая.

Своеобразием договора *займа* было сохранение некоторых принципов, заложенных еще в рабовладельческий период. По-прежнему исключительно важное значение имела принадлежность кредитора и должника к определенной касте. В раннефеодальный период по займу обычно взималось 15% в год, но со временем проценты необычайно возросли. Хотя ислам и запрещал взимание процентов, ростовщичество продолжало распространяться.

Получил распространение договор *личного найма*. Многие ремесленники работали за плату на зажиточных граждан. Известны были и договоры о найме работников в земледелии.

В регулировании **брачно-семейных отношений** феодальной Индии сохранялись многие черты предыдущего периода. По-прежнему существовала патриархальная семья с особыми правами ее главы. Брак обычно заключался в детском возрасте. Среди низших каст широкое распространение получили брак-покупка жениха или невесты, брак-обмен и т.п. В раннефеодальный период сохранялся также обычай самостоятельного избрания супруга. Строгость кастового деления усилилась. Браки могли заключаться только в пределах касты. В кастах существовали различные правила взаимоотношений между членами семьи, в том числе между мужем и женой. Положение женщины в семье было приниженным.

К X в. окончательно устоялись необычайно строгие правила поведения для вдов. Вторичное замужество запрещалось. Вдова лишалась имущества, рассматривалась как «нечистая»: должна была жить отдельно, есть простую пищу, не носить украшений и т.п. Считалось, что смерть мужа является возмездием жене за ее дурное поведение в предыдущих существованиях.

При Великих Моголах неотъемлемой частью богатого дома являлся гарем. У падишаха Акбара гарем состоял из 5000 женщин. Правда, каждый мусульманин мог иметь не более четырех законных постоянных жен. Каж-

дая жена имела право на содержание, отдельное помещение и на отдельную прислугу. В это же время возникла и система строгого затворничества женщин.

В раннефеодальный период произошли некоторые изменения в порядке **наследования**. При разделе имущества все, что было нажито членами семьи самостоятельно, не подлежало разделу. Старший сын получал бо́льшую долю наследства. В отдельных общинах соблюдался сложный порядок наследования земли сыновьями от разных жен.

Перечень различных **преступлений** в Индии был значителен. Наиболее тяжкими считались преступления государственного характера: восстание, заговор, покушение на правителя и т.п. Индийскому праву были известны преступления против собственности (кража, грабеж, повреждение или уничтожение чужого имущества), против семьи, против личности (убийство, нанесение телесных повреждений, оскорбление, клевета) и многие другие.

В раннефеодальный период в качестве **наказаний** применялись ослепление, отрезание носа или ушей, отрубание руки или ноги. Так, если торговец обвешивал покупателя, у него из тела вырезали такой же по весу кусок мяса. Преступников клеймили, избивали палками или плетьми, изгоняли из страны в безлюдную пустыню. Небольшие проступки влекли за собой наложение денежного штрафа. Практиковалось тюремное заключение.

На передний план выходила такая цель наказания, как устрашение. Как указывалось в одной из хроник того времени: «Страх перед правящей властью... есть основа всякого хорошего управления». Практиковались самые разнообразные виды смертной казни: преступников обезглавливали, сжигали, растаптывали слонами, замуровывали в стены, с живых сдирали кожу. С особой жестокостью расправлялись правители с участниками восстаний и заговоров. Так, в XIII в. после одного из восстаний все его участники-мужчины были преданы мучительной казни, а члены их семей (женщины и дети) были отданы в рабство.

Господствующий класс феодалов при назначении наказания пользовался различными льготами. В привилегированном положении находились, например, индусские брахманы.

Обеспечение правопорядка возлагалось на **судебную власть**. Суд был отделен от администрации, и правосудие осуществлялось в соответствии с шариатом судьями-кадиями. Судебная система не была централизованной. Глав-

ную роль в ней играли местные суды — суды панчаятов (органов общинного самоуправления). Они распоряжались общинной землей, регулировали кастовые споры, обеспечивали правопорядок, надзирали за соблюдением кастовых и семейных правил, обычаев.

В раннефеодальный период верховным судьей в государстве являлся правитель. Наиболее важные дела рассматривал верховный судья, выступавший в ряде случаев в качестве апелляционной инстанции. Кроме того, судебные функции осуществляли представители местной администрации, владельцы земли. Правители часто жаловали владения с правом суда. Свои судебные органы имелись у торгово-ремесленных объединений. Высшей судебной инстанцией в Делийском султанате и Могольской империи оставался правитель.

В центральном государственном аппарате существовало судебное ведомство, глава которого, являясь главным судьей, назначал местных судей, следил за отправлением правосудия. Дела об уплате налогов, недоимках рассматривало финансовое ведомство. Большими полномочиями в Могольской империи располагали наместники. Они сами рассматривали дела о преступлениях государственного характера, передавали соответствующие дела местным кадиям и финансовым ведомствам, осуществляли надзор за ведением следствия. Определенные судебные функции выполняли и другие местные чиновники. В города и крупные административные единицы назначались мусульманские судьи — кадии.

Феодальной Индии был известен как обвинительно-состязательный, так и розыскной процесс. Основными видами доказательств являлись показания свидетелей, клятва и ордалии. При совершении преступлений государственного характера либо особо опасных дело подвергалось тщательному расследованию, производился розыск преступника, что соответствовало основам розыскного процесса.

В период правления мусульманских династий розыскной процесс вышел на передний план. Широко распространились шпионаж и тайное осведомительство. В качестве доказательств принимались показания свидетелей, подтвержденные клятвой над Кораном или водами Ганга. Все большее значение приобретало собственное признание обвиняемого. Для его получения использовались пытки.

Таким образом, развитие феодального права Индии, хотя и имело свои особенности, определялось общими закономерностями, присущими эпохе феодализма.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Какую роль сыграло государство Гуптов в становлении индийской государственности?
2. Охарактеризуйте государственный механизм Делийского султаната.
3. Какая форма государства сложилась в империи Великих Моголов?
4. Каковы особенности феодального права Индии?
5. Назовите дошедшие до нашего времени правовые трактаты средневековой Индии.
6. Какое значение имело брахманское право для становления средневекового права Индии?
7. Какие черты своеобразия и сходства с опытом других восточных стран обнаруживает средневековое законодательство Индии?

5.5. Средневековое японское государство

Название страны произошло от слова «Ниппон» (буквально — «страна, откуда появляется солнце»). Островное положение Японии, отсутствие иностранного владычества, бережное отношение к истории позволили сохранить многие юридические памятники древности, опираясь на которые можно воссоздать развитие средневековой японской государственности и права.

5.5.1. Сёгунат — специфическая форма управления государством

> Феодальные отношения, в течение многих веков господствующие в Японии, были сходны с европейскими.
>
> *З. М. Черниловский*

Процесс образования самостоятельного государства в Японии был продолжительным. Еще в III в. началось разложение первобытного строя, осуществлялся переход к классовому обществу и созданию государства. Внутри

родов развивалось имущественное и социальное неравенство, выделялась родовая аристократия, складывались различные формы эксплуатации привилегированной родовой верхушкой своих сородичей и иноплеменников, захваченных в ходе войн. Это способствовало укреплению социально-экономических и политических позиций родовой знати. Вместе с тем крепостного права юридически не существовало, и в предшествующий период рабовладение не стало самостоятельным укладом.

Географические условия Японии, примитивные способы хозяйствования не позволяли создать крупные латифундии, поскольку поливное рисоводство требовало интенсивного труда на небольших участках земли. Это отражалось на своеобразии пути развития японского общества. С IV в. в Японии формировались племенные союзы, а в V в. большая часть территории страны была объединена.

Складывалось разделение общества на два слоя: «добрых» и «подлых» людей, каждый из которых состоял из нескольких социальных групп. Границы между ними были в достаточной мере подвижны.

Среди «добрых» выделялся привилегированный слой приближенных к императору, членов царского двора, родовой аристократии, крупного чиновничества. Особое положение занимали чиновнки высшей категории, представители сильнейших кланов, непосредственно связанные с императорским двором. Так, принц высшей категории получал за службу большой участок земли и приписанные к нему крестьянские дворы для ее обработки. Клан крупного землевладельца, приближенного ко двору, выступал в Японии не только в качестве семейно-хозяйственной, но и своеобразной политической единицы.

Крайне разнообразным был разряд «подлых» людей, в который входили работники, обслуживающие погребения, члены «казенных дворов», рабы и др. По свидетельству источников, рабы обладали некоторыми правами. Их можно было продавать и наследовать, но они могли вступать в брак и иметь собственность. Источниками рабства были отдача в рабство преступников, самопродажа или продажа по воле родителей, долговое рабство и военный плен. Государственный «подлый люд» по достижении 60 лет освобождался от личной зависимости[1].

---

[1] См.: История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 573.

Сословно-классовая структура в последующие века приобретала все более четкое выражение, формируясь не только под воздействием развивающихся феодальных, вассально-ленных отношений, но и кардинальных политических изменений в стране. Этническая принадлежность и вероисповедание не имели решающего значения.

Господствующее сословие — дворянство представляли около 300 семейств владетельных князей (даймё), располагавших огромной земельной собственностью. Также к нему относились служилые дворяне (самураи), входившие в военные отряды даймё. За свою службу они получали возможность собирать подати с определенного числа крестьян или рисовый паек от своего господина.

Только самураям принадлежало право занимать государственные посты, гражданские и военные должности. Самураи жили по кодексу Бусидо («путь воина») и объединялись в отряды, служившие главам кланов. Самураи верили в ничтожность земной жизни, не боялись смерти и были готовы пожертвовать жизнью для господина. Символом отношения к земной жизни японцев стал самурайский обряд самоубийства — харакири. В жизни самураи добивались земных благ: земли, благополучия семьи, повышения по службе. Ничто человеческое им было не чуждо.

Самурайство оказало значительное влияние на политическую жизнь страны: от его поддержки зависело положение, а иногда и жизнь правителей.

Зависимое население, в основном крестьянство, было неоднородным в социальном и экономическом отношении, находилось в тяжелых условиях. Так, основная масса крестьян владела небольшими участками земли, Существовали мелкие арендаторы и дворовые холопы. Подати, как правило, составляли половину урожая, а то и превышали ее. Крестьяне и другое зависимое население несли многочисленные повинности по ремонту дорог, ирригационных сооружений. Японские крестьяне фактически попали в кабальную зависимость. Они не имел права прекращать обработку земли, выбирать себе иной род занятий, переезжать на другое место жительства. Правда, их нельзя было продавать или покупать. Городское зависимое население составляли ремесленники и торговцы, жизнь и деятельность которых строго регламентировалась.

На формирование государственного аппарата в Японии повлияла длительная борьба отдельных кланов за верховенство в племенном союзе и победа одного из них, возглавляемого Сётоку-тайси. В его правление была создана декларация — конституция Сётоку (604 г.), определившая принципы государственного управления: стремление к согласию, гармонии, служение общему благу. При этом прямо закреплялось социальное неравенство: правитель, вельможи и простой народ стояли на разных ступенях. Правитель рассматривался как единый суверен, вельможи — как его чиновники, а народ — как подчиняющаяся им масса людей. Основой порядка провозглашался «всеобщий закон». Государь являлся его выразителем, имевшим право требовать от своих чиновников беспрекословного подчинения.

Значительное влияние на формирование японской средневековой государственности оказал Китай. Первые японские правители признавали сюзеренитет китайских императоров. В знак зависимости японцы посылали богдыханам подарки, платили дань. У китайцев японцы переняли традицию обожествления верховного правителя. Так же, как и в Древнем Китае, даже высокий сановник под страхом смертной казни должен был вползать в резиденцию правителя и выползать из нее так, чтобы быть все время обращенным к нему лицом.

Власть японских правителей из-за борьбы отдельных родов за верховенство была неустойчивой. Только в середине VII в. ситуация стабилизировалась, так как клан Тайка подавил всех конкурентов. Новая династия перестала признавать зависимость от Китая и проводила жесткую централизованную политику. Был создан Государственный совет, куда на правах подданных вошли главы кланов.

Были проведены крупные реформы, получившие название «Манифест Тайка 646 г.». Почти все общественные земли стали государственной собственностью, а все живущие на этой земле — подданными императора, его вассалами. Государство в качестве собственника земли предусмотрело тройные повинности крестьян: ренту, оплату изделиями ремесла, трудовую повинность. В городах развивались цехи и гильдии, и так же, как, например, в Германии, они регламентировали не только производство, но и частную жизнь своих членов.

Реформы Тайка знаменовали утверждение раннефеодального государства во главе с наследственным монархом. Они были подготовлены буддийским и конфуцианским учениями о едином государстве, во главе которого стоит «монарх-мудрец», обладающий неограниченной властью. В результате реформ было создано единое японское государство во главе с императором.

Японские правители еще в VI в. заимствовали из Китая название титула «тэнно» — «сын Неба». Но если в Китае источник власти правителя заключался в «воле Неба», а смена императорских династий объяснялась изменениями «приказа Неба», то смысл «тэнно» в Японии был более приземленным, он не содержал указания на Небо как высшее божественное начало, которому поклонялись китайцы. Представления о природе у японцев были более конкретными. Они поклонялись не только Небу, но и Солнцу, горам, рекам.

Японские методы государственного упарвления в большей мере были основаны на национальных традициях и обычаях, на формирование которых оказали влияние три конфессии: синтоизм, буддизм и конфуцианство[1]. Буддизм обосновал иерархичность общественного строя. Конфуцианство сформировало социальную этику. С синтоизмом было связано укрепление принципа культа императорской династии и целостного единства нации. Религия японцев синто отводила правителю роль первосвященника, божественного потомка Солнца, принявшего человеческий облик. Эти три религиозных течения сформировали японское мировоззрение в духе гармонии народа и власти. Молодежь воспитывалась в духе осознания своего долга и обязанностей перед императором и государством, с одной стороны, перед родителями и предками — с другой.

[1] Поведение людей во многом определялось религией. Вера помогала им выстоять при великих землетрясениях, разрушительных тайфунах. Древней религией японцев был синтоизм (вероучение местных племен), позднее в страну проник буддизм. Говоря о воздействии Китая, следует отметить, что влияние конфуцианства было поверхностным. Оно не пустило глубоких корней в Японии, так как ко времени его проникновения в государстве не сформировалось достаточно образованного слоя религиозных идеологов, способных внедрить его философские догматы в массы. Сосуществование разных религий имело положительное значение, являлось разновидностью духовного плюрализма.

Структура государственных учреждений (центральных и местных) была тщательно разработана. Высшая государственная власть принадлежала императору и Государственному совету. Последний разрабатывал общие направления государственной политики, рассылал указы императора по всей стране. Он возглавлялся «старшим министром», являвшимся наставником императора в делах управления, призванным в качестве этического эталона обеспечивать стране «мир, покой и гармонию».

Непосредственные управленческие функции в Государственном совете осуществляли два высших министра: левый (старший) и правый (младший), опиравшиеся в свою очередь на «старших советников», дававших рекомендации «по большим делам», и младших советников, дававших рекомендации по «малым делам». Именно они следили за ходом текущих дел. Государственный совет имел под своим началом восемь министерств (военных, финансовых, юстиции и др.), которые были тесно связаны с императорским двором, и палату цензоров, глава которой следил за чистотой обычаев и нравов, назначал расследования по случаям нарушения норм морали, докладывая о них императору.

Существовало особое министерство центральных дел, ведавшее текущими делами, ритуалом, редактированием императорских указов, следившее за составлением списков принцев крови, буддийского духовенства, генерального реестра населения.

О широте функций этого министерства свидетельствовал крайне обширный штат его 10 управлений, к которым относились в том числе специальное управление двора императрицы, главное архивное управление, главное управление дворцовых кладовых, астрологическое управление, управление живописи, придворного этикета[1]. Деятельность последнего управления была тесно связана с деятельностью министерства церемоний, в ведении которого находился контроль за соблюдением этикета, аттестация кандидатов на чиновничьи должности, назначение и перемещение чиновников.

Получивший пост входил в ту или иную чиновничью категорию и получал тот или иной ранг. В отличие от Китая, где ранг определял пост, в Японии пост опреде-

[1] История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 579.

лял ранг. В зависимости от поста и ранга находились и размеры оплаты труда чиновника или его земельного надела.

Возросло политическое влияние буддийских иерархов. В Японии к концу XI — началу XII в. начали складываться три фактических политических центра: императорский двор, правящий клан и буддийские монастыри.

В 1185 г. клан Минамото с помощью самураев совершил военный переворот. Глава клана был провозглашен *сёгуном* (великим полководцем) и стал реальным главой государства, контролировавшим самого императора. Резиденция сёгунов (Эдо) стала фактически столицей государства. Отсюда по всей стране рассылались полицейские инспекторы, пресекавшие малейшее недовольство военной диктатурой. Была военно-полевая ставка (бакуфу).

Под руководством сёгуна действовали различные **управленческие палаты и коллегии** (см. рис. 26). Неизменным звеном государственного механизма сёгуната были органы, осуществлявшие жесткий контроль над деятельностью императорского двора. Непосредственную связь между сёгуном и императором осуществлял уполномоченный сёгуна — тиндай. Он имел право издавать от имени сёгуна указы, выполнение которых обеспечивалось особой военной силой — самурайским войском, находившимся в его распоряжении. Впоследствии сёгун присвоил право утверждать нового императора, определять порядок престолонаследия, назначать регентов и других высших придворных советников.

Одним из средств укрепления власти сёгуна в это время стала система заложничества, по которой все вельможи должны были попеременно проживать в доме сёгуна, а возвращаясь в свои владения, оставлять в Эдо (столице сёгуната) свои семьи. Система заложничества распространялась и на сыновей императора.

Характерной чертой сёгуната было сохранение императора как номинального главы государства, обладающего некоторыми представительными функциями. Императору отводились все причитающиеся ему по рангу почести, но ни он, ни его двор не играли сколько-нибудь существенной роли в политической жизни страны. Уделом императора стало изучение истории, стихосложение, исполнение древних обрядов. Со временем императорский двор превратился в центр феодальной оппозиции, что и становилось одной из многих причин новых вспышек междоусобной борьбы.

Ослабление императорской власти было связано со многими процессами, в том числе с ростом независимости феодальных собственников, сокращением государственных земель в пользу частного феодального земельного владения.

Сёгунат был своеобразной формой военно-феодальной диктатуры, осуществляемой в интересах подавления крестьянского сопротивления, ограничения феодального сепаратизма. Так, все чиновники делились на девять классов. Переход из класса в класс осуществлялся через аттестацию. Чиновник проверялся на честность и знание законов. Отвечавший на вопросы «без колебания и задержки» считался профессионально пригодным. Не прошедший аттестацию не только понижался в классе, но и мог быть лишен жалованья, у него могли конфисковать часть имущества, его могли наказать физически.

В Японии была введена обязательная воинская повинность. **Армейские** части были территориальными, но формировались и содержались в провинциях и уездах. Из одного двора брали одного новобранца. Сыновья и внуки обладателей чиновничьих рангов пользовались льготами, освобождались от службы в армии. Бойцы территориальных крестьянских ополчений составляли своеобразный резерв, они не отрывались от повседневного крестьянского труда.

Невыполнение боевого приказа или отсутствие вооружения в боевой обстановке могло наказываться смертной казнью по решению командующего. От срочной дворцовой и пограничной службы новобранцы освобождались, если был болен их отец или старший двора.

Территориальное устройство. Страна была разделена на *провинции, уезды* и *деревни*. Низшей административной единицей было село во главе с сельским старостой, назначаемым из местных жителей. Каждое село должно было состоять из 50 дворов. Таких крупных сел в то время в Японии не было, в одно село объединялось несколько соседних деревень. Существовала система так называемых пятидворок. Административными единицами являлись пять дворов, 25 дворов, 125 дворов. Низшее звено подчинялось высшему. Во главе каждой единицы стоял старшина. Он распределял наделы, собирал налоги, следил за поведением своих подчиненных.

С утверждением сёгуната во все провинции императором стали назначаться правители областей. В их обязанность входили контроль за выполнением повинностей в пользу центрального правительства, подавление мятежей, преследование политических противников сёгуна, охрана

провинций. Передвижение в стране было регламентировано строгой системой пропусков.

В городах помимо назначавшихся градоначальников, которым принадлежала широкая административная и судебная власть, существовали советы крупных торговцев, но система городского самоуправления не получила сколько-нибудь заметного развития в Японии.

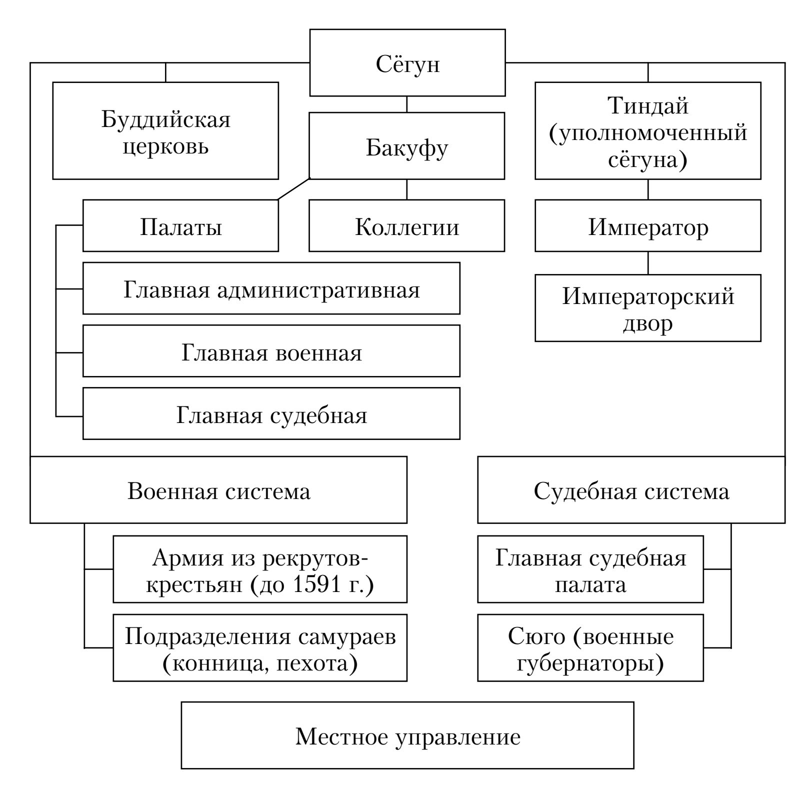


Рис. 26. **Государственный строй Японии в XIII—XVII вв.**

Во второй половине XVI в. Япония находилась на грани политического распада. Страну сотрясали антифеодальные восстания. Разгорелась борьба феодальных клик, один за другим свергались сёгуны. Победил клан Токугава, которому удалось сохранить политическое единство и установить контроль центральной власти над провинциями, городами, сословиями.

5.5.2. Право. Своды законов «Тайхо Ёро рё» и «Тайхо Ёро рицу»

Средневековое японское право сохранило свою оригинальность, связанную с национальным характером японцев.

А. Х. Саидов, профессор сравнительного и международного права

С раннего Средневековья для Японии было характерно повсеместное распространение норм обычного права, действующих в тех или иных общинах или в той или иной складывающейся сословной группе.

Право в это время еще не выделилось из религиозных и этических норм, если не считать отдельных понятий о преступлениях, которые были связаны с представлением о грехе, каре, божьем суде. В древнейших японских источниках они выступали в виде «семи небесных грехов» (более тяжких) и «восьми небесных грехов» (менее тяжких), за которые полагались или кара, или очищение.

Японское феодальное право развивалось под сильным влиянием китайского и так же, как последнее, было проникнуто конфуцианскими моральными догмами. Однако японские правовые институты не потеряли своей специфики.

Первые записи правовых норм носили характер наставлений, моральных заветов правителей своим чиновникам: «почтительно воспринимать указы», «обязательно соблюдать их», «справедливо оценивать заслуги и провинности» и т.д.[1]

Строгое деление общества на ранги привело к появлению законодательных документов, регулировавших поземельные отношения, обязанности и привилегии различных групп и представителей титулованного и ранжированного чиновничества.

Богатейший материал о раннефеодальном государстве Японии и нормах японского права представлен в кодексе «Тайхо Ёро рё». В Своде нет деления права на частное и публичное. Вещные, брачно-семейные, наследствен-

---

[1] История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 641.

ные отношения приобретали в нем публично-правовой характер.

Закон I «Тайхо Ёро рё» (всего их 30) носил название «О постах и рангах». Он содержал табель о рангах «от министров до писцов», деля их на «благородных» и «неблагородных», а посты — на «высокие» и «низкие». Закон II этого кодекса («Об учреждениях и штатах») устанавливал структуру всех государственных учреждений, центральных и местных, а также их штаты. Пространный (из 27 статей) Закон VII «О буддийских монахах и монахинях», свидетельствовавший о высшем государственном надзоре над буддийскими религиозными организациями, храмами и духовенством, треть своего содержания отводил преступлениям и проступкам духовного клира, за которые назначались как светские, так и церковные наказания. Закон VIII, особенно ярко отразивший социально-экономические отношения того времени, говорил о «дворе» (в основном крестьянском) как о хозяйственной, организационной, военно-учетной и, главное, податной единице. Он затрагивал и важные правовые вопросы: о наследовании, о браке и разводе. Закон XIII «О преемственности и наследовании» содержал нормы о наследовании звания глав знатных домов от чиновника до императора (правила престолонаследия), а также об условиях законности заключаемых ими браков. Большой круг уголовно-правовых норм, касающихся чиновников, был включен в Закон XIV «О проверке и аттестации», посвященный организации и деятельности чиновничьего корпуса, в частности говорящий о преступлениях и проступках чиновников, а также об особой системе наказаний за них. Закон XVII «О воинах и пограничниках» содержал правила об организации вооруженных сил, в том числе и о воинских преступлениях. Особое значение для рассмотрения правовой системы Японии этого времени имел Закон XXIX «О тюрьмах», касавшийся широкого круга норм уголовно-процессуального права[1].

Этот Свод был призван стать законодательной опорой правящего режима, укрепить его основы с помощью детально разработанной, единой для Японии правовой системы. С этой целью и были проведены многосторонний

---

[1] История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 643.

пересмотр, унификация, систематизация обычно-правовых и ранее созданных законодательных норм[1].

Основным источником права стал кодекс под объединенным названием «Тайхо-рицурё» (Уголовный и Административный кодекс эпохи Тайхо), вступивший в действие в 702 г. Ему сопутствовал новый кодекс «Тайхо Ёро рицу» (Уголовный кодекс эпохи Тайхо Ёро). Последний состоял из 12 разделов: уголовного закона о наказаниях, о разбое, о грабеже, о ранениях в драке и др. Начинался кодекс перечнем наказаний и тяжких преступлений. В соответствии с конфуцианскими представлениями о наиболее тяжких нарушениях морали (ли) в Японии выделялись «восемь зол» (в Китае — «10 зол»), в число которых входили прежде всего преступления против императорской власти: мятеж (разрушение государевых жилищ и усыпальниц и пр.), государственная измена (убийство ближайших родственников императора, а также покушение на их убийство, избиение и пр.), жестокое убийство (убийство трех членов одной семьи, своих ближайших родственников, убийство женой или наложницей родственников мужа и пр.), великая непочтительность (разрушение храмов, священных ритуальных предметов и пр.), злословие и непочтительность по отношению к государю, непочтение к отцу или ближайшим родственникам (выделение из семьи при живых родителях, самовольное вступление в брак и пр.), нарушение долга (убийство хозяина, начальника, наставника и пр.).

Пятичленная система наказаний включала в себя смертную казнь через повешение или обезглавливание, ссылку с каторжными работами и без таковых, каторгу, битье палками (от 60 до 100 ударов), сечение розгами (от 10 до 50 ударов)[2].

Ссылка в зависимости от расстояния до места назначения могла быть ближней, средней и дальней. Жены и наложницы осужденных отправлялись в ссылку вместе с ними в обязательном порядке. Каторга выражалась

---

1 Японское государство этого периода (VIII—X вв.) отличалось громадным вниманием к праву, в отличие от последующей эпохи, когда под влиянием ряда исторических факторов произошло резкое падение общего значения роли закона, права как такового.

2 История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 649.

в принудительных работах, проводившихся, как правило, по месту жительства.

Закон «Тайхо-рицурё» действовал свыше пяти столетий. Многие его статьи имели аналогии с китайским законодательством.

В феодальной Японии не существовало ни юристов, ни юридической науки. Данный кодекс является ярким свидетельством специфической цивилизационной черты Японии: умения японцев заимствовать достижения других культур, в том числе правовой культуры, не слепо, а трансформируя их, приспосабливая к историко-правовым, культурным, национальным особенностям своей страны.

Резкие изменения в правовой сфере Японии произошли после установления сёгуната, развала единого правового пространства.

Государственные императорские предписания теряли свой общеяпонский нормативный характер, так как на первый план выходили морально-правовые обыкновения (гири), исходившие из соображений приличия, которые регулировали поведение индивида в семье и вне ее, его отношения с другими людьми.

Это было связано с децентрализацией и общим ослаблением государственной власти, падением ее легитимности, когда перестали существовать общепризнанные административно-судебные органы (министерство юстиции (наказаний) и высшая апелляционная инстанция в лице императора). Действовали прямые приказы, предписания высших низшим, в лучшем случае — нормы обычного права.

В это время окончательно сформировался особый кодекс норм «приличия», «кодекс чести», регулировавший правила поведения для самурайского сословия. Он был основан на требованиях абсолютной личной преданности вассала своему сюзерену, исключал саму идею прав и обязанностей юридического характера. Отношения вассала-воина и его сюзерена строились не на договорной основе, а на псевдородственных семейных началах, как отношения отца и сына. Вассал при этом не имел никаких гарантий против произвола своего господина. Сама мысль об этом считалась оскорбительной. Любое бесчестие самурая влекло его самоубийство.

В законах феодальной Японии были подробно расписаны права и обязанности вассалов и сюзеренов, особенно самураев. Самурай, приносящий клятву своему сюзерену,

должен был сделать надрез на пальце и своей кровью смочить подпись. Моральный кодекс обязывал самурая быть верным своему господину, скромным, мужественным, идти на самопожертвование. Настоящий самурай, отправляясь в военный поход, давал три обета: забыть навеки свой дом, забыть о жене и детях, забыть о собственной жизни.

В 1236, 1596 и 1742 гг. были приняты кодексы, содержавшие нормы административного, уголовного, уголовно-процессуального и брачно-семейного права. Пользоваться сводом законов могли только особые чиновники. Считалось, что законы, особенно уголовные, должны сохраняться в тайне, поскольку старинное китайское правило нравственности гласило, что преступник скорее отважится на злодеяние, если будет знать, что ему не грозит смертная казнь.

С VII в. на протяжении столетий в Японии существовало три формы **собственности на землю**: казенная, государственная, общественная и семейная.

В целях регулирования вассально-ленных отношений сёгуна и его вассалов, а также других феодалов сёгунат прибегал к изданию указов, направленных главным образом на укрепление феодального землевладения казны, правительства бакуфу. Особую заботу при этом сёгунат проявлял в отношении своих непосредственных вассалов.

Государственный фонд надельных земель делился на наделы, которые получали не только свободные, но и зависимые.

Семейная собственность всемерно охранялась государством. Запрещались беспричинный раздел двора, самовольный выдел из семьи и пр.

В общественной собственности находились леса, горы, пустоши, пастбища, которыми мог пользоваться каждый.

Вместе с ликвидацией надельной системы и развитием вассально-ленных отношений все большее распространение стали приобретать такие формы феодальной земельной собственности, как наследственный фонд и бенефиций самурая-воина.

В средневековом праве Японии не сложилось четкого представления об **обязательстве** как о правовом понятии. Европейскому термину «обязательство» в японском языке соответствовало слово «гиму», означавшее то, что должен делать каждый человек или что ему запрещено делать, исходя из его статуса. Все обязательственные отношения

изначально возникали, таким образом, в строго допустимых границах.

Существовали договоры *купли-продажи, найма, займа, заклада*, которые жестко регламентировались государством и нарушение которых влекло за собой, как правило, уголовное наказание.

Были распространены договоры займа зерна, денег, в том числе и процентного. Заем обеспечивался залогом и поручительством. Кредитор не мог взыскивать проценты, превышающие сумму долга. Нельзя было безоговорочно взыскивать долг с поручителя, своевольно распоряжаться залогом. Должник мог отрабатывать долг, но долговое рабство было категорически запрещено. Не разрешалось самовольное заключение сделок (в том числе и договора займа) рядовыми членами семьи, поскольку правом распоряжения семейным имуществом обладал только глава семьи. Договор найма рабочей силы не получил широкого распространения, так как существовали трудовая повинность и широкий спектр различных отработок.

Законы детально регулировали **брачно-семейные отношения**. Японское брачно-семейное право как наиболее традиционное, связанное с религией, не претерпело сколько-нибудь заметного изменения на всех этапах средневековой истории страны.

Брачный возраст наступал для мужчин с 15 лет, для женщин — с 13 лет. Для заключения брака необходимо было согласие всей родни по мужской линии. Мужчина был вправе иметь несколько жен и наложниц. Закон оговаривал право мужчины убить жену или прогнать ее в случаях, если она оказалась грязной, бездетной, развратной, вороватой, болтливой, больной, драчливой. Главной обязанностью жены было угождать мужу во всем.

Запрещались браки не только между свободными и рабами, «добрыми» и «подлыми», но и между отдельными категориями «подлых»: действовал своеобразный кастовый принцип.

Развод разрешался, а в определенных случаях прямо предписывался даже при отсутствии соответствующего желания супругов (например, в случае попытки убийства). Брак, как и развод, был делом не только супругов, но и их семей. При разводе требовалось согласие родителей с обеих сторон. Перечень обстоятельств, которые давали мужу законные основания для развода, был значительно шире,

чем у жены. Она имела право на развод лишь в случае длительного (в течение пяти лет) безвестного отсутствия мужа или тяжкого оскорбления им ее родителей.

В японском праве проявилась относительная терпимость к незаконнорожденным детям. Они передавались на воспитание в семью одного из родителей, занимающую более высокий социальный статус.

Бездетным семьям с целью продолжения рода предоставлялось право усыновления ребенка из числа близких родственников. Он приобретал все права законнорожденного.

В японских кодексах был относительно подробно разработан институт **наследования** по закону. В наследственную массу входили зависимые люди, поля, строения, другое имущество. В нее же входило приданое жены умершего главы семьи.

Если речь шла о полях и имуществе, жалованных за заслуги, наследственные доли сыновей и дочерей были равными. В остальных случаях доля первой жены, а также старшего сына была в два раза больше, чем у прочих сыновей.

Вопрос о завещании в праве Японии не получил достаточной разработки, поскольку преобладала большесемейная собственность.

Уголовное право Японии не знало четко сформулированных общих принципов и норм о формах вины (умысле и неосторожности), о покушении, о соучастии в различных формах и пр., которые, однако, фигурировали при рассмотрении конкретных преступлений. К числу смягчающих вину обстоятельств относились: добровольное возмещение нанесенного ущерба, устранение причиненного вреда, явка с повинной, активная помощь в раскрытии преступления. Наказание также смягчалось в случае совершения преступления под угрозой или принуждением Как отягчающие вину обстоятельства рассматривались рецидив и состояние опьянения.

Все «законные» границы применения наказания были размыты после установления сёгуната, когда беспрепятственное распространение получили формы внеправовой расправы.

Уголовное право было сориентировано на борьбу с такими тяжкими преступлениями, как мятеж, разрушение могил, дворцов, храмов, переход к врагу, убийство предста-

вителей высшей власти, убийство главы клана, рода, семьи родственником, нарушение религиозных заповедей.

Учитывалась сословная принадлежность как преступника, так и потерпевшего. Самурай, например, мог безнаказанно убить простолюдина за оскорбление, имел право казнить человека на месте без суда и следствия даже за неэтичное поведение.

Право не знало также требования обязательного наказания за убийство. Так, была широко распространена практика безнаказанного детоубийства, особенно в крестьянских семьях (для избавления от «лишнего рта»).

Кроме того, наказания всемерно ужесточались, часто приобретая изуверские формы. Японские источники сообщают, например, о следующем распространенном наказании. Живого преступника закапывали по шею на проезжей дороге, рядом клали деревянную пилу, которой мог воспользоваться каждый проезжающий, чтобы отделить его голову от туловища[1].

Преступников вешали, обезглавливали, били палками или плетьми, ссылали на каторгу.

Суд и **судопроизводство** на высшем и местном уровнях осуществляли учреждения власти. Существовало несколько административно-судебных инстанций. Низшей считалось уездное управление; следующей инстанцией было провинциальное управление; далее — министерство юстиции и, наконец, высшей инстанцией являлись Государственный совет и император. Существовали и специальные юридические ведомства, например судебная палата.

Все судебные дела первоначально должны были передаваться в низшие органы власти. Допускалась подача жалобы и в ближайшее административное управление. Дело можно было передать на обжалование в вышестоящие инстанции. Конечным пунктом судопроизводства могло стать рассмотрение дела высшими органами власти, в том числе императором.

Важнейшим специализированным органом судопроизводства было министерство юстиции. Оно состояло из трех ведомств: центрального управления, управления штрафов и управления тюрем. Министерству подчинялись судебные

---

[1] История государства и права зарубежных стран. Т. 1 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 652.

чиновники в составе городских управлений и провинциальных администраций. Здесь в равной степени разбирались жалобы по гражданским и уголовным делам.

Административные ведомства и расследовали дела, и выносили решения. Вместе с тем следствие и суд все же разделялись. Более тяжелые преступления полагалось рассматривать вторично и в более высоких инстанциях. В случаях вынесения смертных приговоров требовалось их троекратное утверждение. Многократная перепроверка материалов дела составляла сущность предварительного расследования.

Судебные чиновники подчинялись и органу юстиции при сёгуне. Судья проводил расследование, во время которого применялись пытки, которые могли повторяться трижды с интервалом в 20 дней, допускалась смерть подследственного.

Донос считался доказательством вины, так как этика японцев не допускала сокрытия факта преступления. Знавший о нем и не сообщивший наказывался наравне с преступником. Здесь, по всей видимости, в общей форме стимулировалось моральное осуждение нарушителя законов и правил. За недоносительство подвергались наказанию даже родственники. Рабы и слуги, а также «младшие родственники» освобождались от обязанности доносить. При совершении государственных преступлений доносить вменялось в обязанность всем, включая рабов.

Судебный процесс носил смешанный обвинительно-инквизиционный характер. В ранних источниках феодального права Японии закреплялись элементы розыскного процесса. Подсудность определялась как по месту совершения преступления, так и по его важности. Дела возбуждались по инициативе государства и по заявлениям частных лиц. Большое значение имели тайные не анонимные доносы. При этом доносчик нес ответственность за клевету.

Осуществлялось следствие, в ходе которого судья-чиновник был обязан удостовериться в полноценности улик. Первейшим действием следователя был арест и обвиняемого, и обвинителя, и доносчика. Во внимание должны были приниматься манера говорить, слушать, цвет лица, дыхание, выражение глаз подследственного.

Следователь подлежал замене, если он находился с обвиняемым в родственных отношениях вплоть до пятой

степени родства (по линии жены — вплоть до третьей степени), а также если он в прошлом был наставником обвиняемого.

Во время следствия обвиняемый и его сообщники должны были находиться в тюрьме. Но это не распространялось на высших ранговых сановников, которые не содержались под стражей и продолжали занимать свои посты.

Заключенных полагалось снабжать одеждой, питанием, циновками, лекарствами. При завершении следствия, если не все соучастники были задержаны, разрешалось выносить приговор в отношении арестованных.

В феодальном праве Японии действовал принцип «поглощения» менее тяжкого преступления более тяжким, по которому, собственно, и велось следствие.

Приговор приводился в исполнение в день его оглашения. Смертная казнь, как правило, совершалась публично на городском рынке. Однако женщин и чиновников высокого ранга публично не подвергали смертной казни. Некоторым категориям сановников, приговоренных к смерти, разрешалось покончить жизнь самоубийством дома.

Для особо привилегированных преступников (родственников императора, его друзей, высших сановников и др.) закон допускал обжалование приговора в порядке апелляции.

Высшие административно-судебные органы осуществляли надзор за состоянием дел, относящихся к правосудию: за своевременностью и правильностью принятых на местах решений, за приведением в исполнение смертного приговора, за порядком и соблюдением режима в тюрьмах, за соблюдением режима на каторге, за ходом следствия и др.[1]

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Каковы особенности возникновения государства Японии?
2. Дайте определение понятия «сёгунат» как формы правления феодальной Японии.
3. Какие сословия доминировали в феодальной Японии?
4. Каковы особенности феодального права Японии?

---

[1] См.: *Ливанцев К. Е.* История государства и права Средних веков : учеб. пособие. М. : Питер, 2003. С. 269.

5. Какая отрасль права имела преобладающее значение для средневековых государств Японии?

6. Какие черты своеобразия и сходства с европейским опытом обнаруживает средневековое законодательство Японии?

7. Охарактеризуйте судебную систему и систему судопроизводства средневекового государства Японии.

Глава 6
СТРАНЫ АМЕРИКИ И АФРИКИ В СРЕДНИЕ ВЕКА

В результате освоения данной темы студент должен

знать:

• природу и особенности общественного и государственного строя доколумбовых цивилизаций в Америке: майя, ацтеков, инков;

• основные типы и формы, наиболее важные государственно-правовые институты, основные элементы этих институтов (социальная структура, правовой статус жителей, органы государства, государственный аппарат) на примерах городов-государств и империй Америки и Африки;

• своеобразие права средневековых государств Америки и Африки, его базовые понятия и механизм правового регулирования;

уметь:

• выделять общее и особенное в развитии государств, объяснять взаимосвязь и взаимозависимость существования различных цивилизаций в разных частях света;

• свободно оперировать историко-правовыми актами, оценивать «цивилизаторскую» роль западноевропейских стран;

владеть:

• научной методологией анализа исторического прошлого исчезнувших цивилизаций;

• навыками сбора и обработки исторической информации, имеющей значение для понимания государственности и права во внеевропейском мире;

• оперировать историко-юридическими понятиями, возникшими в государствах региона.

6.1. Государства Америки: майя, ацтеки, инки

Обширные территории Америки заселяло множество племен и народов. Выше других народов по развитию хозяйства и культуре стояли майя, ацтеки и инки.

6.1.1. Общественный и государственный строй

На большинстве исторических карт, отражающих процесс возникновения государственности, яркими красками расцвечены долины Нила и Междуречья, великих рек Индии и Китая... И только Америка сохраняет девственный фон.

В. Г. Пахомов, российский историк государства и права

На юго-востоке Центрально-Американского региона на территории площадью около 350 тыс. кв. км 1500 лет назад существовало множество городов-государств. Одной из первых цивилизаций, о которой сохранились сведения, была **цивилизация майя**.

Народ майя населял полуостров Юкатан в Центральной Америке. Его жители говорили практически на одном языке, поклонялись одним и тем же богам. Майя — единственный народ Америки, оставивший памятники письменности.

Расцвет цивилизации майя пришелся примерно на III—IX вв., когда государство майя включало территорию сегодняшней Гватемалы, часть Мексики.

У майя возникли города-государства. Во главе каждого города стоял халач-виник («великий человек»). Единого государства не было. Правитель передавал власть по наследству. Ему принадлежала административная власть, сочетавшаяся с высшим жреческим саном. Верховные вожди, жрецы и советники образовывали нечто вроде государственного совета. Правитель из числа своих кровных родственников назначал вождей селений (батабов), находившихся в зависимости от него (рис. 27). Основными функциями батабов были соблюдение порядка в подчиненных селениях, сбор налогов. Они являлись военачальниками, но в случае войны право командования передавалось другим лицам. Существовал и жреческий клир.

В обществе майя существовало социальное расслоение. Знать, которой принадлежали богатства, нажитые торговлей, и простых крестьян, обрабатывавших землю, разделяла глубокая пропасть.

В основании социальной пирамиды располагались массы общинников. Жители селения майя составляли соседскую общину. Обычно ее членами были люди с разными родовыми именами. Земля принадлежала общинам; каждой

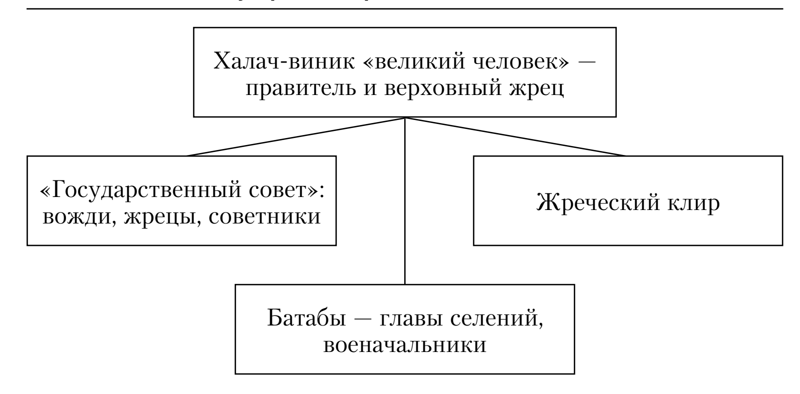


Рис. 27. **Управление городами-государствами майя**

семье община выделяла очищенный от леса участок. Через три года участок заменялся другим. Посадки многолетних растений оставались в постоянной собственности отдельных семей. Другие работы (охота, рыбная ловля, добыча соли) выполнялись сообща, а продукты делились.

Над рядовыми общинниками господствовали знать и жрецы. Существовали также рабы из пленников и должников.

Знать жила в центре города в каменных дворцах, а на окраинах в хижинах селились «низкие люди» — крестьяне и ремесленники. Знать отличалась и внешним видом. Аристократы восхищались своими удлиненными плоскими лбами; специальными дощечками они сжимали головы своих детей, чтобы деформировать их черепа.

Города-государства соединялись между собой грунтовыми дорогами, а иногда и мощеными шоссе. Реки также служили путями сообщения.

Ко времени прибытия испанцев гражданская война почти разрушила цивилизацию майя. Некоторые города заросли лесом. Испанцы обнаружили укрепленные города с сохранившимися каменными зданиями, рыночными площадями и храмами.

В XIII в. на территорию нынешней Мексики с севера пришли индейцы-ацтеки и основали город Теночтитлан. В XV в. они завоевали и другие территории. К 1520 г. **империя ацтеков** простиралась от берегов Тихого до побережья Атлантического океана, от пустынь на севере до поселений майя на полуострове Юкатан на юге.

Цивилизация ацтеков считалась одной из самых процветающих. Управление империей с населением 15 млн человек осуществлялось с высокой степенью эффективности.

Во главе государства стоял наследственный верховный правитель. Высшие должности занимали знатные люди, получавшие за службу жалованье. Особую роль в ацтекском обществе играли жрецы. Верховный правитель был одновременно верховным жрецом и военачальником.

Ацтеки подчинили соседние племена, заставив их платить тяжелую дань и предоставлять рабов. Хотя племенами по-прежнему управляли местные вожди, в главные города направлялись ацтекские наместники и сборщики дани.

Жизнь в государстве протекала согласно ритуалам, ход которых определялся по двум календарям: для гражданского года и для священного. Хотя ацтеки поклонялись многим богам, они считали себя избранным народом бога Уитцилопочтли (бога Солнца), который требовал человеческих жертвоприношений. Они верили, что этот бог нуждается в постоянной подпитке кровью: жизнь во вселенной можно было продлевать, только принося в жертву пленных. Ацтеки воевали, чтобы захватить побольше пленных. На одной из церемоний во время правления последнего царя Монтесумы II было казнено 12 тыс. пленников. Иногда ацтеки ели конечности своих жертв, а их жрецы надевали церемониальные одежды, сшитые из человеческой кожи. Если в жертву приносили храброго воина, ацтеки были убеждены, что его сила перейдет к их собственным солдатам. По описаниям испанцев (возможно, предвзятым), лучшими жертвами считались дети и молодые девушки.

В то же время ацтеки ценили скромность, сочувствие, послушание и трудолюбие. Они внедрили в жизнь жесткую правовую систему и сурово наказывали за преступления. Мальчиков из знатных семей направляли в интернаты, где те обучались политике, праву, истории, музыке, военному искусству. Мальчики из простых семей обучались торговле, ремеслу.

Согласно мифологии ацтеков, бог ветра Кецалькоатль, вернувшись с востока, должен был бы стать причиной падения империи ацтеков. Испанский завоеватель Эрнандо Кортес использовал данное предсказание, чтобы предъявить свои права на трон. Правитель ацтеков Монтесума поверил в то, что Кортес не кто иной, как бог. Кортес взял Монтесуму в заложники и стал править от его имени. В конце концов несчастного царя забили камнями его подданные,

которых он пытался призвать к спокойствию во время восстания ацтеков. В 1521 г. Кортес захватил Теночтитлан, а затем и всю империю.

В начале XVI в., когда столица ацтеков являлась самым крупным городом Центральной Америки, центром Южной Америки была столица **государства инков** Куско, где инки обосновались в XII в. Государство инков раскинулось в Андах на тысячи километров.

Инженерное мастерство инков в большей степени, чем их оружие, принесло им успех в завоеваниях. Инки, как и представители других американских цивилизаций, не знали колеса и не использовали вьючных животных. Однако они построили развитую сеть дорог, протяженностью и качеством намного превосходивших римские: одна из них была длиной почти 2,5 тыс. км. Однако не только инженерная мысль и политическая прозорливость позволили им создать такую большую страну. Как и ацтеки, они верили, что на них возложена божественная миссия распространять свет бога Солнца.

Во главе государства стоял неограниченный правитель — верховный Инка. Он правил от имени бога и обладал абсолютной властью. Кровные родственники Инки, называвшие себя «сынами Солнца» (Солнце было главным богом инков), занимали высшие государственные должности.

Знать покоренных народов полностью подчинилась «сынам Солнца», переняла их язык и управляла своими подданными по законам и обычаям инков. С ее помощью инки контролировали всю страну вплоть до каждого крестьянского двора. Активно распространялась идеология инков. Дети «сынов Солнца» обучались в специальных школах. При отсутствии письменности они на память заучивали сведения о религии, порядке управления, законах и обычаях инков.

Население жило общинами. Общинник не имел права выйти за границы территории поселения без разрешения властей. Пахотная земля была разделена на три части: урожай с одной поступал жрецам, с другой — верховному Инке и только треть урожая оставалась общинникам.

Прогрессивная государственная система предусматривала заботу о сиротах, а также содержание продовольственных хранилищ. Из государственных амбаров выдавали продукты воинам и чиновникам, а при неурожаях и бедствиях — пострадавшим. Семьи воинов и ушедших на общественные работы содержала община.

Все подданные были обязаны трудиться там, где указано: либо на земле, либо на строительстве, либо служить в войске. Лень рассматривалась как серьезное преступление — даже дети пятилетнего возраста должны были работать.

Между частями обширной страны была налажена почтовая связь. Сообщения с мест в столицу передавали специально подготовленные гонцы-бегуны, дежурившие парами на каждом участке дороги. На дорогах размещались постоялые дворы и склады припасов для снабжения передвигавшихся войск и чиновников.

Последние правители инков объявляли себя не только потомками бога Солнца, но и самими богами. Центр Куско был перестроен вокруг храма Солнца, стены которого были покрыты золотом.

Империя инков не была прочной. Она была разрушена сотней испанских авантюристов во главе с Франциско Писарро, которым было достаточно захватить императора и перебить его придворных.

Это поражение частично явилось следствием веры инков в неуязвимость правителя Атауальпы. Вся сила инков была сосредоточена в их преданности императору, и когда он был пленен, его подданные растерялись, не зная, кому повиноваться. К тому же у инков, как и у ацтеков, не было оружия, которое могло бы противостоять пушкам и кавалерии. За 50 лет испанские конкистадоры расширили границы империи настолько, что ее территория в два раза превысила европейскую.

6.1.2. Право: простота и жестокость

> Пришельцы из Европы не могли понять контраста между существованием городов доколумбовой Америки, которые казались лучше, чем европейские, и кровавыми человеческими жертвоприношениями, когда священники вырывали сердце из груди своих жертв.
>
> *Норбер Рулан*

Важнейшим источником права у майя, ацтеков и инков были правовые обычаи. Формирование монархической власти сопровождалось постепенным развитием законодательных полномочий верховного правителя, а также право-

творчеством других подчиненных ему должностных лиц. Отсутствие развитого и всеобъемлющего законодательства, с одной стороны, и недостаточная гибкость обычного права — с другой, приводили к тому, что с развитием судебных функций государственной власти сами судьи, исходя из конкретной ситуации, руководствуясь своими сословными интересами, стали создавать новые правовые нормы.

Законодательство ацтеков необычайно интересно. Так, например, пьянство считалось тягчайшим преступлением и каралось смертью. За кражу, особенно за кражу кукурузы с поля, тоже грозила смерть или же в некоторых случаях — пожизненная неволя. Смертью карали также прелюбодеев, а клеветникам отрезали губы и уши.

Существовали и гуманные законы. Так, ребенок, родившийся от связи свободного гражданина с рабыней, считался свободным и должен был быть взят на воспитание отцом. Беглый раб, которому удавалось скрыться в королевском дворце, сразу же обретал свободу.

Важным элементом правовой системы у майя, ацтеков и инков являлось принуждение общинников к публичным работам. Порядок подневольного труда обеспечивался решительными мерами. За отказ ремесленника или пастуха выполнять свою работу его били камнями или кнутом. Даже сон в дневное время у инков рассматривался как проступок, за который виновный подвергался битью.

Утверждение права частной **собственности** заставляло государственные органы внедрять в сознание основной массы общества ту мысль, что вещи, бывшие ранее общим достоянием, превратились в монополию отдельных лиц. Естественно, что борьба с попытками присвоения чужого имущества стала в это время важнейшим направлением в охране частной собственности. Это находило свое выражение в жестоких наказаниях, установленных для лиц, совершающих кражу. Характерно, что право почти с одинаковой суровостью карало как крупные хищения, так и самые незначительные кражи.

У майя свободный человек, укравший чужое имущество, обращался в рабство и становился собственностью хозяина вещи. При менее значительной краже виновный мог откупиться, выплатив штраф в двойном размере, одна половина которого шла собственнику, а другая — государству.

Наказания за хищение собственности у инков отличались разнообразием. Так, первая кража с поля, не при-

надлежащего инке, наказывалась порицанием, вторая — битьем камнями. Кража мелких вещей каралась в первый раз битьем в публичном месте, во второй раз — членовредительскими наказаниями, в третий — смертной казнью.

Развитие частной собственности в обществе майя, ацтеков и инков проходило при сохранении общинной формы землепользования. Поэтому право во многом основывалось на обычаях родовой эпохи, которые подходили и для регулирования современных отношений: распределения наделов, организации старостами коллективного труда, взаимопомощи и совместной ответственности общинников.

Охрана частной собственности означала также зарождение принципа возмещения вреда. Так, в некоторых случаях у майя и ацтеков даже спор о краже мог разрешиться простым возвращением украденной вещи. У инков, если животное травило чужие посевы, хозяин обязан был возместить вред. Человек, сжегший чужой дом, предавался смерти, но он должен был также возместить ущерб.

Договорные отношения также нашли отражение в правовых нормах. Значительное распространение получили договоры мены и купли-продажи. В качестве единицы обмена часто выступали зерна какао, перья и др. У ацтеков при продаже раба требовалось присутствие двух свидетелей и согласие самого раба, если он не носил особый ошейник за бегство или неповиновение. У ацтеков и майя частыми были и отношения займа, которые зачастую вели к долговой кабале. Встречались договоры найма, дарения и т.д. Заключение договора могло сопровождаться приношением клятв.

Большим своеобразием отличались нормы, регулировавшие **брачно-семейные отношения**. Существовали большие патриархальные семьи. У ацтеков мужчина мог иметь несколько жен и наложниц, но первая жена считалась старшей. У инков многоженство допускалось только для верховного правителя и знати.

Брак заключался после достижения определенного возраста (у ацтеков он устанавливался в 20 лет для мужчин и в 16 — для женщин) в результате проведения торжественной процедуры, имевшей юридическое и религиозное значение. При заключении брака определялось приданое невесты, а жених делал подарки своему будущему тестю. Запрещалось кровосмешение, которое наказывалось смертной казнью.

Положение женщины в семье было приниженным, она была отстранена и от участия в государственной жизни. Женщины, за редким исключением, не могли посещать храмы во время жертвоприношений, во время пиров ели отдельно от мужчин, должны были уступать дорогу мужчинам. У ацтеков право требовало нравственного поведения только от женщины.

Право закрепляло сильную родительскую власть. У ацтеков сын, оскорбивший родителей или поднявший на них руку, предавался смерти.

Существовал определенный порядок **наследования**. Например, у майя после смерти отца имущество передавалось сыновьям, по доброй воле отца могла получить наследство и дочь.

Право ацтеков, майя и инков отличалось простотой и суровостью в определении наказаний за правонарушения. Так, у ацтеков в качестве тяжелых преступлений рассматривались богохульство, колдовство, предательство, бунт против власти, пьянство, похищение свободных людей (наказание — обращение в рабство), клевета и др. У инков преступлениями помимо указанных выше считались восстания, неподчинение администрации, уничтожение мостов, путешествие без разрешения, аборт, лжесвидетельство и др. Закреплялось понятие неосторожного преступления. В ряде случаев устанавливалась коллективная ответственность.

Наиболее распространенным наказанием являлась смертная казнь, применявшаяся различными способами: убийство камнями, удушение, подвешивание за ноги, разрубание на части. Часто преступников использовали для жертвоприношений. В качестве наказания применялись битье камнями и палками, отрезание губ, ушей, взимались штрафы.

Суд и **судопроизводство** у ацтеков, майя и инков складывались по мере формирования государственности. Изначально у майя не было специальных судебных органов, которые функционировали бы помимо уже существовавшего, сравнительно несложного аппарата управления.

У ацтеков складывалась судебная система, которая сохраняла ряд черт, присущих механизму рассмотрения споров в родовом обществе. Некоторые суды находились в Теночтитлане во дворце правителя, другие — в областях,

подчиненных ацтекам. Существовало несколько видов столичных судов. Низшими были суды из трех человек под председательством правителя местности. Высший суд рассматривал жалобы на неправильное решение низшего суда и разбирал дела знати. Каждый суд имел своих писцов или рисовальщиков, которые изображали в картинках мотивы сторон, имена истца и ответчика, решения суда. При судах содержались особые чиновники, исполнявшие судебные решения и приговоры.

У инков судопроизводство осуществляли как органы местной и центральной администрации, так и специальные судьи — очакомайо, которые время от времени выезжали в разные части государства. Они не были связаны местными обычаями, могли использовать гадания и пытки. Решение суда считалось окончательным, но вынесение смертного приговора требовало его утверждения высшей инстанцией. Верховной судебной властью наделялся верховный Инка.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Охарактеризуйте общественный строй городов-государств майя.
2. Каково было государственное устройство империи ацтеков?
3. Какова форма правления и территориального устройства государства инков?
4. Охарактеризуйте аппарат управления майя, ацтеков и инков.
5. Что облегчило завоевание доколумбовых цивилизаций конкистадорами?
6. Какую политику проводили испанские завоеватели в Америке? Какие цели они преследовали?
7. Назовите отличительные особенности и характерные черты правовых систем майя, ацтеков и инков.
8. Охарактеризуйте судебные системы майя, ацтеков и инков.
9. Как было организовано судопроизводство у майя, ацтеков и инков?

6.2. Африка: от городов-государств к империям

Истории Африки было известно исключительное разнообразие политических систем — от простейших недифференцированных обществ (пигмеи) до крупных империй.

6.2.1. Первые африканские государства

Африканская городская цивилизация распространилась на обширных территориях от Атлантического океана до бассейна Нила, от Сахары до экваториального леса.

В Африке проживали различные племена и народы. В междуречье Нигера и Сенегала, в долинах этих рек был расположен Западный Судан, где сложились благоприятные условия для становления государственности.

Самым древним государством Судана была Гана, достигшая расцвета в X в. Царь Ганы и родовая знать торговали золотом и солью. Контроль над приисками ставил обладавших ими в выигрышное положение в системе выгодного торгового обмена, создавал условия для появления первых западноафриканских государств. Царь опирался на армию, которая в результате войн с соседями поставляла рабов, которых затем продавали в другие страны.

После завоевания Ганы султаном Марокко здесь утвердился ислам. После изгнания марокканцев Гана попала в подчинение государству Мали.

Население Мали жило общинами. Старейшины распределяли между общинниками землю, руководили их трудом, командовали воинами в походах. Из родовой знати сложился господствующий класс, использовался труд рабов.

В завоеванные области назначались наместники. Они стремились к независимости, что порождало борьбу за власть. Этим пользовались соседи: они нападали на страну, разоряли ее, угоняли в рабство пленных. В XV в. Мали пришло в полный упадок.

В это время окрепло государство Сонгаи. Знать держала на своих землях по 500—1000 зависимых людей, которых селили в особых поселках. Зависимые люди платили владельцу оброк, а государству — налоги. Свободные общинники также попадали в зависимость от знати.

С середины XVI в. Сонгаи стало слабеть. Ожесточилась борьба за власть, влиятельная мусульманская знать в городах начинала выходить из подчинения. Междоусобные войны привели государство в упадок, и в конце XVI в. Сонгаи было разгромлено войсками султана Марокко.

Ряд государств возник на побережье Гвинейского залива. Особенно сильным среди них был Бенин. Южнее в XIII в. образовалось Конго, его вассалом считалась Ангола.

На севере нынешней Эфиопии в древности существовало государство Аксум, расцвет которого пришелся на IV—V вв.

Под власть его царей попали побережье Южной Аравии с его караванными путями и часть Восточного Судана. Аксум поддерживал тесные связи с Римской империей, а позднее — с Византией. Царь и его приближенные приняли христианскую веру.

В VII в. арабы захватили владения Аксума в Южной Аравии, а затем напали на страну. Государство распалось на отдельные княжества, которые вели междоусобные войны. В X в. Аксум перестал существовать.

На востоке Африки выросли города-государства во главе с шейхами — Могадишо, Малинди, Момбаса и др. Их население составляли арабы, иранцы и индийцы. Богатство городов основывалось на эксплуатации природных ресурсов и продаже излишков внешнему миру. Купцы из этих городов торговали с Индией, Ираном и другими странами Азии.

Это давало правителям средства для строительства крупных общественных зданий и создания хорошо оснащенных армий. Города обычно объединяли два типа поселений: административный центр, где жили лица, приближенные к правителю, и торговый центр, где хранили, перерабатывали, покупали и продавали различные товары. Политическая власть извлекала выгоду из торговых сделок. В отличие от монархий эти города-государства накапливали богатства в результате торговли, а не поборов с крестьян.

Государственность в Африке в значительной степени отставала в своем развитии от государственности других континентов. Это было связано с комплексом причин: природно-климатическим фактором (скудные почвы, тропические леса), условиями обитания и ничтожными потребностями населения (тяжелые болезни, высокая смертность, скудное питание, простейшие жилища), относительной изоляцией этнических обществ.

6.2.2. Обычное право и суд средневековой Африки

Африка к югу от Сахары в течение многих веков жила по нормам обычая.

Рене Давид

В странах Африки действовали различные местные обычаи, соответствовавшие коллективистским, родоплеменным представлениям о правилах, формах и порядке

общинной жизни людей. Эти архаичные обычаи существовали в устной форме и передавались из поколения в поколение без заметных изменений. Каждая из многочисленных общин имела свои обычаи, которые выражали и подтверждали ее единство, самобытность и самостоятельность. Обычаи детально регламентировали весь строй жизни общины, поведение ее членов и предусматривали соответствующие санкции за их нарушения[1].

Судопроизводство в странах Африки находилось в зачаточном состоянии. Споры, возникавшие в связи с нарушениями обычаев, в основном рассматривались старейшинами общин, племенными вождями, а там, где сложилась система централизованной власти, — соответствующими официальными инстанциями, представителями административной власти.

Верховными судьями в государствах Африки были монархи. Они творили суд самолично. Правители Мали судили в специальном помещении — четырехугольном доме с куполом, правители Сонгаи — у себя во дворцах. Можно было обратиться с просьбой о правосудии непосредственно к монарху. Монархи Ганы принимали всех, кто обращался к ним с жалобами. В столице Ганы уже в середине X в. неподалеку от дворца располагалось учреждение, занимавшееся исключительно правосудием.

Под влиянием ислама происходило отделение судебной власти от административной. Однако тенденция к отделению суда от администрации прослеживалась здесь задолго до того, как ислам стал государственной религией.

Среди чиновничьих должностей выделились судьи — кадии, назначавшиеся монархом. По большей части они осуществляли правосудие единолично, но, видимо, существовали и коллегиальные суды. Во всяком случае, из исторических хроник мы узнаем, что во второй половине XIV в. был учрежден судебный орган под председательством кадия. У кадиев не было постоянного места отправления правосудия, они могли судить и во дворе мечети, и во дворце монарха. Первоначально их компетенция была весьма ограниченна: они рассматривали лишь дела, требовавшие знания обычного и мусульманского права. Решения, вынесенные кадиями, исполнялись адми-

[1] См.: *Нерсесянц В. С.* Общая теория права и государства. М., 2001. С. 473.

нистративной властью. Кадии выполняли и обязанности нотариуса. Они получали жалованье из государственной казны. Заинтересованные стороны платили им вознаграждение. Размеры вознаграждения зависели от суммы иска или сложности дела. В сельских местностях, несмотря на распространение ислама, сохранялись суды общины — собрания под председательством старосты.

С развитием феодальных отношений судебные функции в поместьях стали осуществлять их владельцы. Они же взимали судебные штрафы, которые обращали в свою пользу. При возбуждении дел в суде, в том числе и уголовных, большую роль играла инициатива заинтересованного лица. Истец и ответчик по договоренности между собой определяли время явки в суд. Если в данной местности было несколько судей, заинтересованные лица могли сами избрать себе судью для слушания их дела. Рассмотрению дел в суде предшествовало предварительное следствие, проводившееся самим судьей.

Среди доказательств наибольшее значение имели свидетельские показания. Для получения их от рабов применялись пытки. Допускались также письменные доказательства, но по сравнению со свидетельскими показаниями они играли вспомогательную роль. Оценка доказательств судьями проводилась по формальным признакам. Вместе с тем долгое время существовал обычай, в силу которого суд выдавал убийцу семье убитого и семья сама избирала ему наказание. Наказание, определяемое в этом случае судом, являлось дополнительным к наказанию, избранному семьей.

В деятельности судов переплетались элементы обвинительно-состязательного и розыскного процессов. Рассмотрение споров преследовало цель восстановить нарушенное единство в данной социальной группе, достигнуть согласия и взаимопонимания между членами общины.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Как возникали государства в Африке? Каков был их общественный и государственный строй?

2. Каковы источники средневекового права Африки?

3. Дайте характеристику судоустройства и судопроизводства средневековых африканских стран.

Раздел III

ГОСУДАРСТВО И ПРАВО НОВОГО ВРЕМЕНИ

Глава 7
ВОЗНИКНОВЕНИЕ БУРЖУАЗНЫХ ГОСУДАРСТВ В ЗАПАДНОЙ ЕВРОПЕ И СЕВЕРНОЙ АМЕРИКЕ

В результате освоения данной темы студент должен

***знать*:**

• природу, характер, отличительные особенности возникших в результате революций западноевропейских буржуазных государств;

• основные типы и формы, наиболее важные государственно-правовые институты, основные элементы этих институтов (социальная структура, правовой статус жителей, органы государства, государственный аппарат) на примерах:

✓ основных событий и законодательных актов периода английской буржуазной революции 1649 г;

✓ буржуазной модели французского государства, возникшей в результате буржуазной революции 1789—1794 гг., ее отличия от английской;

✓ эволюции германской буржуазной государственности, ее специфики;

✓ становления североамериканской государственности, ее отличия от европейского пути;

• принципы и отличительные особенности буржуазного права, его эволюцию;

• исторические корни англосаксонской и романо-германской (континентальной) правовых систем, тенденции их развития;

***уметь*:**

• использовать наряду с историко-правовыми социально-экономические знания для понимания движущих сил и закономерностей развития буржуазного государства на основе рыночных начал;

• свободно оперировать историко-правовыми актами, толковать их, оценивать факты и явления, достижения буржуазной государственности не только с политической и экономической точек зрения, но и с этической;

• выражать и аргументировать свою точку зрения по государственно-правовой истории, доходчиво объяснять основные положения государственно-правовых постулатов;

***владеть*:**

• навыками использования различных историко-философских методов в анализе тенденций развития государства и права капиталистической общественной формации;

• методами использования исторического опыта буржуазной государственности в Новое время для анализа тенденций развития современного государства и права;

• знаниями формационного и цивилизационного подходов, оперировать историко-юридическими понятиями и категориями.

7.1. Особенности буржуазного государства и его правовой системы

Эпоха Нового времени охватила относительно непродолжительный период времени — середину XVII—XIX в. Однако в мировой государственно-правовой истории она знаменует зарождение многих современных государственно-правовых институтов. Сформировавшийся в то время новый тип государства, несмотря на многочисленные препятствия, возникавшие на его пути, во многом определил магистральную линию развития мировой цивилизации — путь к государству, основанному на гражданском обществе.

Историческое значение буржуазного государства и права заключается в разрушении старого феодально-патриархального порядка и в определении новой глобальной перспективы развития.

7.1.1. Формы правления государств буржуазной демократии

> Демократия — худшая система правления, за исключением всех остальных.
>
> *У. Черчилль, английский политик*

Становление демократического государства совершалось в процессе буржуазных революций, разрушавших устои феодального общества и утверждавших новые рыночные отношения. От того, насколько решительной и последовательной была революция, насколько смело буржуазия

выступала в союзе с народом, зависело и все дальнейшее развитие государственного строя.

Отсчет Нового времени ведется со времени английской революции, ставшей фактически первой буржуазной революцией мирового масштаба. Совершившаяся несколько ранее нидерландская революция ни по своему значению, ни по своим масштабам и историческим результатам не может идти в сравнение с революцией в Англии.

Наиболее радикальной стала французская революция конца XVIII в. Более компромиссными — английская революция середины XVII в., Война за независимость США конца XVIII в., последующие революционные преобразования и реформы XIX в. в других странах.

В тесной связи с условиями и результатами произошедших революций разрешался вопрос о форме вновь созданного государства. В одних странах буржуазии удалось полностью захватить власть (Франция) и установить республиканский строй. В других был достигнут компромисс между интересами буржуазии и феодалов, и была утверждена конституционная монархия (Англия).

Буржуазное государство существенно отличалось особыми, характерными только для него чертами.

1. Произошел переход от абсолютных монархий к представительному правлению и конституционализму. Законотворческими и представительными органами, главными институтами буржуазной власти стали парламенты.

2. В области государственно-правовой идеологии особое место отводилось принципам защиты прав и свобод человека и гражданина, как политических, так и гражданских, что способствовало утверждению демократического режима правления. Все более широкие слои населения принимали участие в государственной жизни.

3. Реально обеспечивались, в том числе посредством должного правового регулирования, условия для разделения ветвей власти.

4. Буржуазные революции вызвали к жизни местное самоуправление, придав ему функцию выражения и охраны прав и свобод человека и гражданина. Идеи общинного управления получили развитие в Великобритании, Германии и других странах.

В период Нового времени на огромных территориях Азии, Африки, Америки образовались колониальные импе-

рии. Колониальная экспансия охватила отсталые страны, которые стали одним из основных источников первоначального накопления капитала. Внеэкономическую феодальную эксплуатацию сменила еще более безжалостная капиталистическая эксплуатация.

Происходившие перемены были обусловлены прежде всего ростом промышленного производства и распространением интенсивного торгового обмена не только в пределах какой-то одной страны, но и далеко за пределами отдельных стран и даже исторических регионов в период географических открытий.

7.1.2. Рождение буржуазного права

Право Нового времени обнаружило
огромный созидательный потенциал.
О. А. Жидков

Революции XVIII—XIX вв. привели не только к политическим изменениям, но и к формированию нового, буржуазного права. Оно развивалось как логическое и прямое продолжение существовавших ранее правовых систем в обществах, построенных на частной собственности. Отрицание положений прежнего феодального права в ходе буржуазных революций и в последующие периоды происходило главным образом в той их части, в которой они противоречили интересам нового строя.

Новый взгляд на право проявился в форме оживления естественного права, которое было для европейских народов частью культурного наследия Античности, и выражения нового идеологического течения в рамках рационализма. Оно стало исходным пунктом в радикальном преобразовании западноевропейского правового порядка.

Буржуазное право обладало рядом особых новых качеств. Прежде всего, оно рождалось в виде национальных правовых систем. Именно капитализм, ломавший сословные различия, замкнутость отдельных территорий государств в их правовых системах, привел к возникновению национального права. Кроме того, в отличие от средневекового права, базировавшегося на сословных, коллективистских началах, буржуазное право основывалось на позициях индивидуализма, отражало прежде всего интересы личности, а не коллектива.

В основу буржуазного права были положены следующие принципы.

1. Утверждался принцип юридического равенства сторон (лично свободных людей), поскольку оно является предпосылкой заключения любого договора. До буржуазных революций ни в одном государстве равной для всех гражданской правоспособности предусмотрено не было. Она определялась в зависимости от пола, сословной принадлежности. Права многих категорий лиц были ограничены. На объем правоспособности влияла религия, существовало рабство. В Новое время было уничтожено большинство ограничений и установлено юридическое равенство граждан. Однако и в этот период представительные органы (парламенты) формировались на основе цензового избирательного права и выражали интересы одного класса — третьего сословия, зарождавшейся буржуазии. Парламенты создавались с учетом мнения 10—15% граждан, которые были допущены к избирательным урнам.

2. С принципом юридического равенства был неразрывно связан принцип законности, согласно которому граждане должны были нести равную ответственность перед законом. Их правомерное поведение также считалось одним из проявлений законности.

3. Важным принципом буржуазного права стала свобода, понимавшаяся очень широко. Буржуазное государство провозгласило политические свободы основой своего общественного строя. Развитие предпринимательства обеспечивалось свободой частной собственности, свободой договора.

Принципы равенства, свободы, законности характеризовали буржуазный тип права в целом.

Вместе с тем в рамках единого типа буржуазного права каждое государство имело свою национальную систему права с присущими ей особенностями. Сложившиеся в Новое время правовые системы буржуазных государств принято разделять на две группы: романо-германскую и англосаксонскую.

В процессе эволюции буржуазное право отражало стремление к достижению следующих юридических идеалов:

- равенства прав граждан, отсутствия дискриминации;
- гуманизации юридической ответственности;
- гарантий собственности, свободы, безопасности;
- сопротивления угнетению;
- устранения расовых и национальных привилегий;
- провозглашения народа основным источником власти;

- утверждения закона как выражения общей воли;
- равной судебной защиты и состязательного открытого характера судебного процесса и др.

Буржуазное право обнаружило тенденцию к возникновению отдельных его отраслей, главной из которых стало конституционное право. Эта отрасль была призвана ввести новые принципы государственности, общественного устройства и отраслевого развития права.

Важнейшей отраслью буржуазного права было гражданское право, призванное капитализировать ключевые аспекты общественных отношений. Главными признаками капитализации стали: главенство института частной собственности, статус физических и юридических лиц, уравнивание прав мужчины и женщины в брачно-семейных, имущественных отношениях, вопросах наследования.

Произошла либерализация уголовного права. Ушли в прошлое принципы массового устрашения, талиона. На смену им пришел принцип индивидуальной ответственности и адекватности наказания. Основным наказанием стало лишение свободы как мера исправительного характера. Резко уменьшился круг преступлений, влекущих смертную казнь.

В Новое время, справедливо утверждает Н. Рулан, «большой спектакль физического наказания исчезает, — люди избегают смотреть на терзаемое тело. Стали искать иные решения, по-прежнему направленные на исправление виновного»[1]. Так, за некоторые виды правонарушений с согласия осужденного назначались общественные работы. Применялись и позорящие меры воздействия, влиявшие на сознание виновного, а не на его тело.

Либерализация права требовала изменения судебной системы. Она поднялась на уровень самостоятельной ветви государственной власти. Формирование судебного корпуса стало основываться на принципе выборности и несменяемости судей. Демократизация буржуазного суда была связана с введением суда присяжных, институтов апелляции и кассации.

Утверждалось, что само государство в лице своих представителей подчинено действию правовых норм, как и любой гражданин. В случае нарушения гражданином какого-либо правового запрета государство в качестве одного из субъектов процесса (обвинителя) должно доказать перед независимым и подчиняющимся только закону

[1] *Рулан Н.* Историческое введение в право. С. 34.

судом факт совершения правонарушения и виновность гражданина (обвиняемого) для того, чтобы он был подвергнут судом законному и справедливому наказанию. При этом идея независимости суда от государства подкреплялась правовым институтом присяжных заседателей, наличием гарантий прав обвиняемого.

Типичной формой судебного процесса стала состязательная. Она была последовательно введена во все его стадии. Кроме состязательности буржуазный тип процесса характеризовался началами устности, гласности, устранением сословных и религиозных привилегий.

7.1.3. Возникновение англосаксонской и романо-германской (континентальной) правовых систем

Семья романо-германских правовых систем возникла в Европе. Она сложилась в результате усилий европейских университетов, которые выработали и развили начиная с XII в. на базе кодификации императора Юстиниана общую для всех юридическую науку, приспособленную к условиям современного мира.

Рене Давид

Почти треть человечества проживает в наши дни в странах, правовые системы которых испытывали в той или иной степени воздействие общего права.

К. Цвайгерт, Х. Кётц,
немецкие компаративисты

Буржуазные революции Нового времени способствовали образованию двух мировых правовых систем: англосаксонской и романо-германской, или континентальной.

Базой для одной из них, **англосаксонской системы** права, стало английское общее право. История англосаксонской правовой системы вплоть до XVIII в. была историей исключительно английского права. Система получила свое название в честь германских племен, поселившихся в Англии в раннее Средневековье, — англов и саксов. Ее корни тянулись к феодальному праву Англии XI в., основанному на нормах обычного права как германских племен, так и кельтских, бриттских (коренных жителей), а также

права Нормандии после завоевания Англии нормандским герцогом Вильгельмом.

Право Англии той эпохи отличалось сложностью, запутанностью, казуистичностью, что было связано с особыми путями его формирования, в частности с тем, что оно не испытало действенного влияния европейской правовой мысли того времени. Англосаксонское право развивалось в меньшей зависимости от римского права (отсюда различия в терминологии и в наличии некоторых особых правовых институтов).

Осуществление правосудия по этому праву было возложено на королевские суды. Именно с деятельностью королевских разъездных судей и было связано формирование общего права страны. В ходе деятельности данных судов постепенно накапливались решения, которыми и руководствовались в последующем эти суды.

Сложилась система прецедента: однажды сформулированное судебное решение в последующем становилось обязательным и для всех других судей. Английский суд начинал рассмотрение дела с выяснения, рассматривалось ли аналогичное дело раньше. Если да, то он руководствовался решением, принятым ранее[1].

В XIV—XV вв. право вышло за жесткие рамки закрытой системы уже сложившихся прецедентов. Так, помимо общего права сложилось «право справедливости». Таким образом, существовал дуализм судопроизводства: помимо судов, применявших нормы общего права, существовал суд лорда-канцлера в соответствии с «правом справедливости».

В то время как юристы континентальной Европы рассматривали право как совокупность установленных правил, для англичан правом считались результаты судебного рассмотрения. На континенте юристы интересовались прежде всего тем, как та или иная ситуация регламентирована законом. В Англии же основное внимание уделялось тому, в каком порядке она должна быть рассмотрена в суде, чтобы было вынесено правильное решение.

---

[1] Судебный прецедент и по сей день является одним из основных источников английского права. Появилась формула «судебная защита предшествует праву», которая до сих пор определяет характерные черты английского правопонимания. В настоящее время в Англии насчитывается свыше 800 тыс. судебных прецедентов, которые опубликованы в 300 сборниках. К ним ежегодно прибавляется в среднем по 20 тыс. новых прецедентов. (См.: *Саидов А. Х.* Сравнительное правоведение (основные правовые системы современности). М., 2003. С. 244.)

Несмотря на кажущуюся консервативность, прецедентная система таила в себе большие преимущества: она давала судье возможность широкого усмотрения, делала право гибким в его применении на практике. Эта система признавалась и сегодня признается одной из самых эффективных в мире.

Базой для **романо-германской** системы права стало так называемое континентальное (романо-германское) право, классическую характеристику которому дал известный французский компаративист (специалист по сравнительному правоведению) Рене Давид. Он объединил правовые системы, возникшие в континентальной Европе, в единую романо-германскую правовую семью (правовая семья понимается как совокупность национальных правовых систем, выделенная на основе общности их признаков и черт)[1].

Эта система права характеризуется следующим: все ее основные институты, концепции, приемы, терминология, структура основаны на римском праве. Она отличается доктринальностью и логичностью; ее важнейшие черты — кодифицированность, в том числе и отраслевая, упорядоченность, более высокий уровень абстрактности норм права по сравнению с нормами англосаксонской правовой семьи, преобладание материального права над процессуальным, схожесть юридической терминологии, методов работы юристов, системы их профессиональной подготовки.

К общим признакам права всех стран романо-германской семьи следует добавить более или менее единые правовые принципы, в том числе те, что определяют способы судебной деятельности.

Романо-германская правовая семья имеет весьма длинную юридическую историю. Она сложилась на основе изучения римского права в итальянских, французских и германских университетах еще в период Средневековья (XIV—XVI вв.). Произошла рецепция римского права — его заимствование, переработка и усвоение. Изначально рецепция была лишь доктринальной: римское право непосредственно не применялось, изучались его понятийный аппарат, структура, внутренняя логика, юридическая техника.

Термин «романо-германская» выбран для того, чтобы отдать должное совместным усилиям, прилагавшимся одновременно университетами латинских и германских стран.

---

[1] См.: *Давид Р.* Основные правовые системы современности. М. : Прогресс, 1988. С. 22—25.

Романо-германскую правовую семью нельзя анализировать вне учета влияния на нее сложного процесса развития товарно-денежных отношений в недрах средневекового и буржуазного обществ, прежде всего отношений собственности, обмена, первоначального накопления капитала, перехода от внеэкономического к экономическому принуждению.

Буржуазные революции XVII—XIX вв. изменили социальную природу права, отменили средневековые правовые институты, превратили закон в основной источник романо-германского права. Закон рассматривался в качестве наиболее подходящего инструмента для создания единой национальной правовой системы, для обеспечения законности в противовес феодальному деспотизму и произволу.

Те же обстоятельства, которые определили важную роль закона как основного источника романо-германского права, обусловили возможность и необходимость его кодификации. В Новое время путем кодификации право приводилось в систему, как бы пронизывалось определенными принципами. Кодификация завершала формирование романо-германской правовой семьи как целостного явления.

Это имело свои плюсы и минусы. С одной стороны, кодификация играла большую роль в юридическом просвещении народа; она способствовал достижению организованности, ясности, четкости и логичности законодательства. Кодексы были своеобразными путеводителями для судей, повышали их обязательность и ответственность, упрощали поиск нужных законов. С другой стороны, кодификация препятствовала естественному развитию права, «замораживала» его. В кодексах невозможно было предусмотреть все возможные ситуации, возникающие на практике; кодексы не позволяли судьям подходить к решению вопросов творчески, делали из них (судей) пассивных исполнителей. Кодификация способствовала проникновению государства во все общественные сферы, в деловую и личную жизнь граждан.

Романо-германская правовая семья первоначально сложилась в континентальной Западной Европе. Особенно большой вклад в создание этой системы, о чем свидетельствует ее название, внесли юридическая мысль и законодательство Франции и Германии. Так, Гражданский кодекс Наполеона 1804 г. воздействовал на процесс утверждения принципов романо-германского права во многих государствах Европейского континента и за его пределами. Рецепция римского права в Германии нашла широкое отражение в таком крупном законодательном памятнике, как Герман-

ское гражданское уложение 1896 г. В его основу были положены нормы германского права, уже ассимилировавшего достижения римского права.

Романо-германскую систему характеризовало деление права на частное и публичное. К частному праву относилось гражданское, семейное, торговое право, к публичному — конституционное, административное, финансовое, международное, уголовное. В ней также проявилось строгое разграничение материального и процессуального права.

Приведем основные особенности англосаксонской и романо-германской правовых систем[1] в форме таблицы (рис. 28).

Англосаксонская система права	Романо-германская система права
Основной источник — судебный прецедент	Основной источник — закон
Отсутствие деления права на частное и публичное	Деление права на частное и публичное
Отрасли права структурно не выделены	Право разграничивается на материальное и процессуальное
Суд творит право	Суд не занимается нормоустанавливающей деятельностью
Верховенство права	Верховенство закона
Наличие институтов, не имеющих аналогов в других правовых системах	Широкое распространение кодификации

Рис. 28. **Основные черты англосаксонской и романо-германской правовых семей**

[1] Сегодня наблюдается тенденция сближения обеих правовых систем. Для англосаксонской становится все более характерно активное законодательное регулирование процессуальных форм работы судов, расширение базы материального права, а страны континентальной системы стали применять решения судей для восполнения пробелов в законодательстве. Роль прецедентов получила определенное признание.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Что считать хронологическим рубежом, отделяющим средневековую историю государства от истории государства Нового времени?
2. Каковы отличительные особенности буржуазного государства?
3. Как повлияли европейские буржуазные революции XVII—XVIII вв. на становление национальных правовых систем?
4. Каковы принципы и отличительные особенности буржуазного права?
5. Какие изменения произошли в судоустройстве и судопроизводстве в период Нового времени?
6. Каковы пути эволюции буржуазного права?
7. Каковы исторические корни англосаксонской правовой системы?
8. Как возникла романо-германская (континентальная) правовая система и каковы ее основные источники?
9. Какие страны внесли наибольший вклад в развитие романо-германской правовой системы?
10. В чем различия англосаксонской и романо-германской правовых систем?
11. Каковы основные тенденции развития англосаксонской и романо-германской правовых систем?

7.2. Великобритания — от абсолютной монархии к парламентской

Англия стала первым европейским государством, в котором уже в Средние века начал формироваться общегосударственный, общенациональный характер внутренней политики и государственно-правового управления.

Постепенно происходило капиталистическое перерождение феодального землевладения. Развитие товарно-денежных отношений и промышленности, увеличение спроса на английскую шерсть повлекли за собой превращение поместий феодалов в товарные хозяйства. Все это способствовало накоплению капитала и возникновению первых мануфактур, прежде всего в портах и деревнях, где отсутствовал цеховой строй, ставший тормозом на пути развития капиталистического производства. На протяжении Нового времени полуфеодальная аристократическая государственная система Великобритании медленно и постепенно превращалась в буржуазно-демократическую.

7.2.1. Революция XVII в. и возникновение новой государственности

> Утверждение новых общественных отношений в процессе буржуазных революций — мучительный процесс. Особенно для народных масс, которые, как крепкая и выносливая лошадка, тянули революционный воз, и которую, порой мирно подкормив, порой, отхлестав за упрямство, снова загоняли в конюшню.
>
> *А. Н. Сахаров, российский историк*

В начале XVII в. Англия столкнулась с кризисом прежнего государственного уклада, который был разрешен в ходе буржуазной революции, начавшейся в 1649 г. Ее идеологическую оболочку составили требования реформировать господствующую церковь и восстановить «старинные обычаи и вольности», характерные для социальных движений Средневековья.

Вместе с тем в английской буржуазной революции впервые отчетливо проявились основные закономерности развития буржуазных революций Нового времени. Она стала первой революцией «европейского масштаба». Ее особенностью было то, что буржуазия в союзе с новым (обуржуазившимся) дворянством боролась против монархии и господствующей церкви. Английское дворянство не было единым классом и довольно четко разделялось на новое дворянство (джентри) и феодалов. У джентри, ставших на путь капитализма, было больше общих интересов с буржуазией, чем с феодалами. Этот союз придал английской революции незавершенный характер, обусловил ограниченность социально-экономических и политических завоеваний.

В преддверии и в ходе революции определились два лагеря, представлявших противоположные политические и религиозные концепции, а также разные социальные интересы. Представители «старого», феодального дворянства и англиканского духовенства были опорой абсолютизма и отстаивали сохранение прежних феодальных порядков. Монархию поддерживали в основном экономически отсталые северные и западные графства. Ее противниками стали представители наиболее развитых юго-восточных, а также

отдельных промышленных и торговых районов центра и севера Англии.

Противники абсолютизма выступали за буржуазные преобразования под знаменем «очищения» англиканской церкви и создания новой церкви, независимой от королевской власти. Религиозная оболочка требований буржуазии, многие из которых имели чисто светский характер, объяснялись особой ролью англиканской церкви в защите основ абсолютизма и подавлении оппозиции церковно-бюрократическим аппаратом.

Английская революция прошла *четыре этапа*: конституционный («мирный») этап (ноябрь 1640 — август 1642 г.); первую гражданскую войну (1642—1646 гг.); период государственных реформ (1646—1649 гг.); индепендентскую республику (1649—1653 гг.).

В ходе революции возникло три основных идеологических течения. Одно из них получило название *пресвитерианства*. Оно объединяло крупную буржуазию и земельную аристократию, проповедовало идею конституционной монархии, хотело ограничить королевский произвол, очистить церковь.

Другое течение — *индепендентов* — нашло сторонников в рядах средней и мелкой буржуазии. Как и пресвитериане, индепенденты добивались установления ограниченной конституционной монархии. Но в то же время они требовали признания за человеком таких прав, как свобода совести, слова. Индепенденты выдвигали идею упразднения централизованной церкви. Это течение было самым пестрым и неоднородным по составу.

В ходе революции из индепендентского течения выделились *левеллеры*. Их поддерживали ремесленники и крестьяне. Левеллеры выдвигали идею народного суверенитета, всеобщего равенства, требовали провозглашения республики, реформы сложной и громоздкой системы «общего права». Идеи левеллеров заняли важное место в дальнейшей идейно-политической борьбе с феодальным строем. Вместе с тем, выступая за неприкосновенность частной собственности, левеллеры обходили основные требования крестьянства.

Из течения левеллеров выделилось движение *диггеров*, представлявших интересы беднейшего крестьянства и пролетарских элементов города. Они требовали уничтожения частной собственности на землю и предметы потребления.

Английская революция развивалась как традиционное противостояние короля и парламента. Существенная часть государственно-правовой программы революции была подготовлена парламентской оппозицией еще в 20-х гг. XVII в. по мере обострения экономического и политического кризиса абсолютизма. В 1628 г. была принята Петиция о праве, был сформулирован ряд требований, облеченных в старую феодальную форму, но уже имевших новое, буржуазное содержание. Перечислив злоупотребления королевской администрации и ссылаясь на Великую хартию вольностей, парламент просил короля, чтобы никто впредь не принуждался платить налоги и сборы в королевскую казну «без общего согласия, данного актом парламента»; ни один человек не заключался в тюрьму за отказ платить незаконные налоги; армия не размещалась на постой в дома жителей; чтобы никакие лица не наделялись особыми полномочиями, которые могли бы служить предлогом для предания подданных смерти «противно законам и вольностям страны».

Требования парламентской оппозиции привели к роспуску парламента и длительному беспарламентскому правлению Карла I (1600—1649 гг.). В этот период король для пополнения казны единолично вводил все новые поборы и штрафы, пресекая недовольство в стране с помощью чрезвычайных судов.

Первый этап революции — конституционный — начался с деятельности Долгого парламента, заседавшего с 1640 по 1653 г. 1 декабря 1641 г. он принял Великую ремонстрацию, в которой была изложена программа дальнейших действий. Ремонстрация начиналась с указания на опасность, нависшую над королевством, источником которой была «злонамеренная партия» в своем стремлении изменить религию и государственный строй Англии. Действиями этой партии объяснялся конституционный конфликт между королем и парламентом. В Ремонстрации выдвигались требования удалить епископов из палаты лордов и уменьшить их власть над подданными. Предлагалось произвести полную реформацию церкви. Ряд статей был посвящен вопросам неприкосновенности собственности. Указывалось на необходимость предотвращения произвола во взимании налогов.

Таким образом, в документе был отражен главный политический вопрос революции — о правах короля в отноше-

нии жизни и имущества подданных. Кроме того, был поднят и важнейший социальный вопрос — о неприкосновенности частной собственности. Охрана собственности, как говорилось в Петиции, «есть истинная цель закона и правосудия».

Ремонстрация принималась в накаленной атмосфере. Во время голосования члены палаты общин хватались за шпаги. Документ был принят большинством в 11 голосов.

Король Карл I, одобрив Ремонстрацию, не собирался выполнять ее требования. Вскоре конфликт между королем и парламентом перерос в вооруженный конфликт. В стране произошло резкое размежевание классовых сил.

Начался *второй этап революции* — первая гражданская война — между роялистами («кавалерами») и сторонниками парламента («круглоголовыми). Были созданы регулярные армии. Во время войны в стране установились две враждующие и независимые власти, которые контролировали различные территории английского королевства и пользовались в них всей полнотой законодательных и административных полномочий.

В период первой гражданской войны был проведен и ряд других важных преобразований: был упразднен епископат. Земли епископов и роялистов были конфискованы в собственность государства и пущены в распродажу. В результате этих мер значительная часть земельной собственности перешла в руки буржуазии и джентри. Была отменена система феодальных рыцарских держаний, которые были превращены в свободные держания, т.е. фактически в частную собственность владельцев. Таким образом, было осуществлено одностороннее решение аграрного вопроса, выгодное только буржуазии и новому дворянству.

Парламентская армия терпела поражения. Успех был на стороне королевских войск. Одной из причин этого явились противоречия между индепендентами и пресвитерианами. Вскоре руководство армией перешло в руки индепендентов во главе с Оливером Кромвелем. Их активно поддержали левеллеры.

Была создана новая парламентская армия. Ее рядовой состав комплектовался из свободных крестьян и ремесленников. Офицерские должности замещались по способности вне зависимости от происхождения. Пришли и первые победы. К концу 1646 г. гражданская война завершилась победой парламента.

Третий этап наступил после окончания войны и пленения короля. Он сопровождался обострением борьбы в парламенте между пресвитерианами и основной массой индепендентов. Индепенденты и левеллеры стремились к более радикальным реформам. Борьба между индепендентами и пресвитерианами привела в 1648 г. ко второй гражданской войне, развязанной пресвитерианским парламентом. Верх одержала индепендентская армия.

В декабре 1648 г., учитывая «левеллерские» настроения основной части армии, индепендентское руководство провело чистку парламента от активных пресвитериан. Политическая власть перешла в руки индепендентов. 4 января 1649 г. палата общин объявила себя носителем верховной власти в Англии, постановления которой имеют силу закона без согласия короля и палаты лордов. Парламент провел радикальные реформы. В конце марта 1649 г. король был казнен. Королевское звание и верхняя палата парламента были упразднены. Англия была объявлена республикой. Ее высшим исполнительным органом стал государственный совет, в задачи которого входило противодействие восстановлению монархии, управление вооруженными силами страны, установление налогов, управление торговлей и внешней политикой страны.

Обязанная своим установлением народным массам, республика, тем не менее, ничего для них не сделала. В этом была главная причина ее слабости, и это предопределило ее гибель.

Четвертый этап — время индепендентской республики. К власти пришел Кромвель, фактически установив режим личной диктатуры. Не добившись поддержки парламента, в 1653 г. Кромвель разогнал его. Была введена конституция, получившая название «Орудие управления» и закрепившая диктатуру Кромвеля. Согласно новой конституции, высшая законодательная власть была сосредоточена в руках лорда-протектора и парламента. Парламент был однопалатным. Участие в выборах ограничивалось довольно высоким имущественным цензом. Высшая исполнительная власть вручалась лорду-протектору и государственному совету. Назначение членов совета зависело от лорда-протектора. Он же командовал вооруженными силами, осуществлял дипломатические сношения с другими государствами, назначал высших должностных лиц. С этого времени началось движение вспять — от республики к монархии.

Кромвель разделил страну на военные округа, власть в которых перешла к ответственным перед ним генералам. Последние годы правления лорда-протектора представляли собой открытую военную диктатуру. Началось движение вспять: от республики к монархии.

Перед смертью в сентябре 1658 г. Кромвель назначил преемником своего сына Ричарда, получившего прозвище «Неудачливый Дик». Вскоре тот был свергнут. В армии и в обществе начался раскол. Поскольку главным противником буржуазии и джентри стала теперь не королевская власть, а движение низов, смерть Кромвеля ускорила соглашение этих слоев с феодальной аристократией в целях возвращения к «законной власти». Парламент решил восстановить королевскую власть в стране и призвать на престол Карла II, сына казненного Карла I.

По замыслу правившей группировки джентри и буржуазии монархия должна была стать конституционной и гарантировать незыблемость главных завоеваний революции. Действительно, в так называемой Бредской декларации 1660 г. новый король Карл II обещал, что вопросы о содержании армии, о землях роялистов, о прощении участников революции и о вероисповедании будут поставлены на разрешение парламента. Однако новая расстановка политических сил в стране способствовала усилению феодальной реакции. Участники революции преследовались, организации пресвитериан и индепендентов были ликвидированы. В то же время восстанавливались англиканская церковь, Тайный совет и другие дореволюционные государственные органы, а также старый порядок их формирования.

Сохранялось крупное землевладение английских лендлордов. Решение аграрного вопроса без наделения землей крестьянства стало основным показателем незавершенности английской революции в экономической сфере.

В политической области буржуазии пришлось разделить власть с новой земельной аристократией при определяющей роли последней.

Новый король пообещал сохранить за дворянами и буржуазией их революционные завоевания и не преследовать тех, кто в годы революции боролся против короля. Но данные обещания были нарушены. Трупы Кромвеля и его соратников были вынуты из гробов, облачены в саваны и повешены. После того как их сняли, у трупов были отсечены головы.

Последовавшие затем аграрная и промышленная революции в конечном счете обеспечили господствующее положение капиталистическим производственным отношениям и лидерство промышленной буржуазии в осуществлении политической власти.

7.2.2. Утверждение конституционной монархии

> Английские реформаторы не думали, что понадобится революция. Им были дороги и святы законы, предания, примеры, все былое их отечества; в них находили они опору своим требованиям и санкцию своим идеям.
>
> *Франсуа Гизо, французский историк и политик*

В 1685 г. на английский престол вступил Яков II. В его правление сложившиеся противоречия между парламентом и короной привели к государственному перевороту. Причиной переворота стало нежелание поддерживать абсолютистскую власть короля. Король предпочитал обходиться без парламента. Толчком к перевороту послужила церковная политика Якова II, сводившаяся к поддержке католиков.

В 1688 г. парламентской оппозицией была осуществлена «Славная революция», революция без пролития крови, в результате которой монарх был смещен и бежал из страны, а его место занял приглашенный на престол принц Вильгельм Оранский (1650—1702 гг.).

«Славная революция» явилась завершением преобразования абсолютной монархии в конституционную, при которой прерогативы короля стали ограничены парламентом. Различные слои общества пришли к компромиссу, который оказался жизнеспособным и обеспечил ровное политическое развитие страны на протяжении последних лет.

В Англии возникли две политические партии. Партия тори объединила приверженцев короля, сторонников усиления его власти. Партия вигов представляла интересы буржуазии и среднего дворянства, оппозиционно настроенных по отношению к короне. Длительное время в парламенте господствовали представители тори, но со временем большинство в парламенте получили виги.

После «Славной революции» произошло закрепление нового режима правления двумя актами парламента, тесно взаимосвязанными между собой: Биллем о правах 1689 г. и Актом об устроении 1701 г.

Главным назначением Билля о правах было утверждение верховенства парламента в области законодательства. Билль определил положение парламента в системе органов власти, предоставил ему широкие полномочия в области законодательства, четко провел границу между исполнительной и законодательной ветвями власти. Провозглашалось незаконным приостановление действия законов или их исполнения, а также взимание налогов и сборов в пользу короны без согласия парламента. Билль устанавливал свободу слова и прений в парламенте, свободу выборов в парламент, право обращения подданных с петицией к королю.

Акт об устроении, или закон о престолонаследии, положил начало установлению новых принципов буржуазного государственного права. Он закреплял порядок престолонаследия и содержал дальнейшие уточнения прерогатив законодательной и исполнительной власти. Был введен принцип контрасигнатуры, согласно которому недействительным считался акт, изданный королем, если он не был скреплен подписью соответствующего министра. Утверждался принцип несменяемости судей. Отстранение их от должности могло происходить только по представлению обеих палат парламента.

Изменения в политической сфере сказались на эволюции государственного строя в сторону возрастания роли парламента. Укрепилась форма правления в виде парламентской монархии.

В Великобритании не было единого законодательного акта, который бы определял основы государственного строя и закреплял принципы взаимоотношений между различными ветвями власти. Писаной конституции в обычном понимании не существовало. То, что могло быть названо английской конституцией, представляло собой совокупность законов (Билль о правах, Акт об устроении и др.), составивших писаную часть конституции, и устных (неписаных соглашений) — конституционных обычаев.

Парламент оставался двухпалатным. Верхняя палата лордов состояла из лиц, занимавших места либо по наследству, либо по должности, либо по назначению короля. Ниж-

няя палата общин формировалась на основе избирательного права. В начале XVIII в. королевская власть перестала пользоваться правом вето, тем самым передав парламенту всю полноту законодательной власти.

Собственно правительства как административного целого юридически не существовало (не было и закона, которым бы определялись взаимоотношения правительства с короной и парламентом). Текущей правительственной деятельностью занимался *кабинет министров*, деятельность которого была поставлена под контроль парламента. Тем самым король был оттеснен от управления делами кабинета (рис. 29).

Взаимоотношения кабинета с королем изменились вследствие признания принципа неответственности монарха, выражавшегося в формуле: «Король может быть не прав». Ни одной из многочисленных прерогатив король не мог осуществить самостоятельно.

Вместе с тем существовали и так называемые спящие полномочия монарха, не используемые им в обычной жизни, но возможные для применения в кризисной ситуации. Они как будто «просыпаются» в необходимый момент. Классическим примером являлось право короля

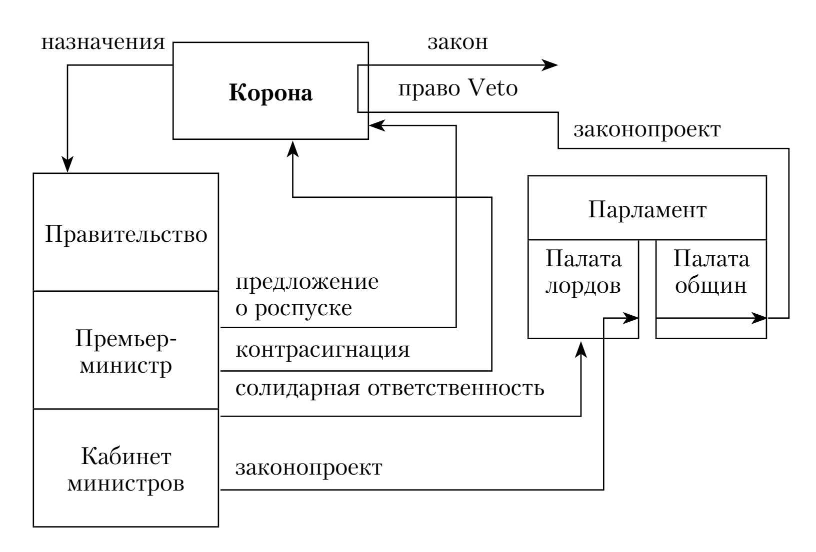


Рис. 29. **Конституционная монархия в Англии**

назначать премьер-министра, если места в парламенте после выборов разделились пополам и, таким образом, ни одну из партий нельзя было бы назвать победившей. Назначение в этой ситуации премьер-министра королем, однако, могло осуществиться лишь по совету Королевского тайного совета, фактически и определявшего кандидатуру будущего премьера.

Постепенно менялась социальная структура английского общества. На политическую арену вышли новые его слои, активно выступившие за реализацию своих прав. Это проявилось в борьбе за **новую избирательную систему**.

В 1832 г. был принят Билль о парламентской реформе. Его суть сводилась к ограничению представительства в парламенте от «гнилых», «карманных» местечек. В то же время крупные промышленные города, не имевшие представительства в парламенте, получили такое право. Увеличилось количество лиц, обладающих активным избирательным правом. В 1867 г. была проведена новая избирательная реформа. Главным ее итогом стало увеличение числа избирателей почти в два раза, прежде всего за счет мелкой буржуазии и наиболее обеспеченной части рабочего класса. В последней четверти XIX в. был принят ряд законов, предусматривавших дальнейшую демократизацию избирательного права. Среди них особое место заняли законодательные акты 1884 и 1885 гг., оформившие третью избирательную реформу в Англии. Существенными нововведениями явились снижение и упорядочение имущественного избирательного ценза, введение избирательных округов с равным представительством от одинакового количества населения.

Сохранение имущественного и полового избирательных цензов, сложный порядок регистрации избирателей стали серьезными недостатками новой избирательной системы.

Вместе с расширением избирательных прав происходила демократизация политической жизни: добились легального существования профсоюзы, было отменено уголовное наказание за организацию забастовок, были признаны свобода слова и свобода печати.

Были проведены реформы **местного самоуправления**. По закону 1835 г. управление городами переходило к выборным городским советам. В выборах могли участвовать все налогоплательщики — домохозяева и наниматели квартир обоего пола. Городской совет избирал мэра города на один

год. Эта реформа местного управления изменила управление только в городах, не затронув графств. Этот недочет исправила реформа 1888 г., заложившая основы той системы местного управления, которая сохранялась в Англии в течение последующих лет. Были созданы однотипные представительные органы — советы — для городов и графств. Вся прежняя система графств была пересмотрена, в самостоятельные графства выделялись наиболее крупные города. Созданная система органов самоуправления отличалась значительной самостоятельностью и отсутствием «административной опеки» со стороны центральной власти, что стало характерной чертой английской модели местного управления.

Наряду с эволюцией формы правления и политического режима произошли изменения в **территориальном** устройстве страны. После оформления так называемых уний с Шотландией (1707 г.) и Ирландией (1801 г.) английский парламент распространил свою власть на всю территорию Британских островов. Указанные регионы получили определенное количество мест для своих депутатов в британском парламенте. С 1801 г. новое государственное образование получило название Соединенного Королевства Великобритании и Ирландии.

7.2.3. Британская колониальная империя

> Империи, переплавляющие в своем чреве огромные регионы и миллионы человеческих судеб, во многом моделировали, каждая по-своему, общецивилизационные мировые процессы.
>
> *А. Н. Сахаров*

В Новое время происходило становление Британской империи, ставшей со временем самой крупной и мощной, оставившей свой след на многих материках — от Северной Америки до Австралии, от Африки до Индии, где английский язык и формы правления и сегодня продолжают жить и развиваться.

В середине XVII в. азиатские товары и американские табак и сахар помогли Англии стать могучей державой. На страже заморской торговли стояли ее вооруженные силы.

Однако империю постигали неудачи. Так, после провозглашения независимости североамериканских территорий Англия потеряла 13 колоний. Это стало для нее тяжелым ударом. Однако у британцев в этом регионе оставалась Канада, которую они отвоевали у французов.

Великобритания создала довольно гибкую систему управления, позволившую ей действовать по принципу «разделяй и властвуй» и во многих случаях поддерживать колониальный режим без громоздкого аппарата, опираясь на местную верхушку. Высшая законодательная власть в империи принадлежала парламенту, а также правительству, которое могло издавать нормативные акты для колоний. Со временем была упорядочена система центрального управления колониями. Была введена специальная должность государственного секретаря по делам колоний, впоследствии было создано министерство колоний. Высшей апелляционной инстанцией для судов колоний являлся Судебный комитет Тайного совета Великобритании.

Империя расширялась и на других континентах. В Индии, начав с торговых поселений Ост-Индской компании, британцы установили свое правление над Бенгалией. Затем последовали другие завоевания. В конце XVIII в. возникло первое поселение европейцев в Австралии, когда в Сидней доставили каторжников. Британцы завладели и мысом Доброй Надежды.

Сложилось общее деление всех колоний на «завоеванные» и «переселенческие», применительно к которым постепенно выработались два типа британского колониального управления. «Завоеванные» колонии не обладали политической автономией и управлялись от имени короны через органы метрополии британским правительством. Законодательные и исполнительные функции в таких колониях сосредоточивались непосредственно в руках высшего правительственного чиновника — губернатора. Создаваемые представительные органы в этих колониях реально представляли интересы лишь незначительной прослойки местных жителей, но и в этом случае они играли роль совещательного органа при губернаторах.

Другой тип управления сложился в колониях, где большинство или значительную часть населения составляли белые переселенцы из метрополии и других европейских стран. Долгое время эти территории по форме управления

мало чем отличались от любых других колоний, однако постепенно приобрели политическую автономию[1].

Впоследствии в переселенческих колониях создавались представительные органы самоуправления, однако колониальные парламенты не имели реальной политической власти, поскольку высшая законодательная, исполнительная и судебная власть оставалась в руках британских генерал-губернаторов. Важнейшие уступки переселенческим колониям были сделаны во второй половине XIX — начале XX в., когда они одна за другой добились дальнейшего расширения самоуправления и получили в результате особый статус доминионов.

В 1867 г. британский парламент принял Акт о Британской Северной Америке — конституцию Канады, послужившую образцом для последующих конституций британских доминионов. В соответствии с ней исполнительная власть принадлежала представителю британской короны — генерал-губернатору, наделенному очень широкими правами, в том числе правом назначения и роспуска в любое время палаты общин, отмены любого закона, принятого парламентом отдельной провинции. Генерал-губернатор мог осуществлять свои полномочия лишь после консультаций со своим правительственным Советом. Внутри него выделился кабинет министров, возглавлявшийся и формировавшийся премьер-министром. Создавались провинциальные законодательные органы с весьма широкой компетенцией[2].

В 1901 г. был создан Австралийский Союз — федеративное государство, объединившее несколько самоуправляющихся колоний на территории Австралии. Двухпалатный федеральный парламент избирался населением каждого штата.

На протяжении большей части XIX в. империя расширяла свои границы, не встречая значительного сопротивления со стороны других европейских стран. Великобритания завладела бассейном Индийского океана и установила свое господство над всем субконтинентом. Огромное число британцев переселялось на все новые территории, получая там

[1] История государства и права зарубежных стран. Т. 2 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. 3-е изд. М. : Норма, 2004. С. 21.

[2] Там же. С. 23.

все большую независимость. Британский флот под предлогом защиты национальных интересов не раз ввязывался в конфликты в регионах, не находившихся под властью короны. Британская империя достигла своего максимального могущества в начале XX в., когда около четверти населения земного шара жило под ее правлением.

7.2.4. Эволюция английского права

Право Англии складывалось и развивалось как логическое продолжение сложившихся ранее правовых систем.
О. А. Жидков

В Новое время английское право в основном развивалось эволюционным путем. Революционные бури XVII в. лишь слегка всколыхнули глубины правовой системы. В силу географической обособленности и особенностей истории Англии здесь в течение длительного времени самостоятельно создавалось право своей страны. Римское право мало отразилось на английском праве.

Характерной особенностью английского права являлся его архаизм, сохранившийся от старого феодального строя, но с развитием буржуазных отношений архаичная форма наполнилась новым содержанием.

Законодательство Англии оставалось не кодифицированным. Как известно, право разделялось на «общее право» и «право справедливости». Впоследствии были соединены в единую систему суды общего права и права справедливости. Соответственно, и нормы общего права перестали считаться особой системой, отличной от норм судов справедливости. Возникло единое прецедентное право.

Прецедентное право не имело и не имеет обязательной силы. Предоставляя судье возможность следования сложившемуся прецеденту, оно не ограничивает свободу его усмотрения. Законы так же оставались одним из источников права Англии. Они не были сведены в систему и действовали самостоятельно.

В качестве субъектов права выделялись граждане и юридические лица. Правоспособность некоторых лиц была ограничена.

Одним из основных разделов буржуазного гражданского права стало **вещное право**. Вещное право в Англии понима-

лось широко, поскольку к вещам относили часть абсолютных прав: права авторов, изобретателей и др. В английском праве вещи делились на реальные и персональные. К реальным относились земля, растения, здания, документы, связанные каким-либо образом с землей. Персональные вещи составляли другие предметы и права. Это деление было связано с исторически сложившимися в Англии формами защиты имущественных интересов — «реальными» и «личными» исками.

Вещные права в Англии рассматривались как разновидность права собственности. Среди вещных прав можно было выделить: вещное право аренды недвижимости, сервитуты, доверительную собственность и др. Институт доверительной собственности (траст) — форма собственности, при которой одно лицо (доверительный собственник) управляет, распоряжается имуществом, переданным ему другим лицом (учредителем) в пользу третьих лиц (бенефициантов). Этот институт применялся при охране имущественных интересов недееспособных и во многих других случаях и являлся специфическим для английского права.

В праве Англии не было понятия обязательства. Среди различных **договоров** необходимо выделить договор аренды земли, в котором право защищало интересы земельного собственника и в то же время не давало арендатору гарантий защиты. Так, если арендатор не освобождал участок по истечении срока, то арендная плата удваивалась. Выделялись деликтные обязательства, возникающие из причинения вреда. Для английского договорного права характерным являлось точное определение прав и обязанностей сторон, требование от должника добросовестного выполнения обязательств.

В английском **семейном праве** долгое время сохранялась церковная форма брака, гражданский брак стал возможен с середины XIX в. Личные отношения супругов были основаны на главенстве мужа. До достижения 21 года сыновья и дочери находились под отцовской властью, мать осуществляла родительскую власть лишь при отсутствии отца. Признание внебрачных детей допускалось в исключительных случаях и только на основании парламентского акта. В имущественных отношениях длительное время сохранялись феодальные пережитки. Жена была ограничена в имущественных правах. Совместным имуществом распоряжался только муж. Лишь в XIX в. была установлена неко-

торая самостоятельность замужней женщины в распоряжении имуществом, было признано право развода.

Для английского **наследственного** права была характерна полная свобода завещания. Лицо, достигшее 21 года, имело право завещать свое имущество кому угодно, независимо от наличия ближайших родственников, которые не получали ничего при наличии завещания. Наследование по закону применялось по-разному в отношении земельной собственности и остального имущества.

В **уголовном** праве Англии длительное время проявлялся консерватизм, который был вызван компромиссным характером английской буржуазной революции. Особенно это сказалось в вопросе о наказании. Даже в начале XIX в. оно применяло такие его виды, как четвертование, колесование и т.д. Во время восстания в Ирландии действовало наказание — «быть повешенным, колесованным и четвертованным», которое заключалось в том, что осужденного сначала вешали, но вынимали из петли до того, как он терял сознание; затем его привязывали к столбу, оскопляли, вспарывали живот, а внутренности поджаривали тут же на костре. А затем приговоренного четвертовали и отрубленную голову выставляли на всеобщее обозрение.

В английском законодательстве к началу XIX в. число преступлений, за которые назначалась смертная казнь, превысило 200.

В отличие от уголовного права континентальных стран, уголовное право Англии того времени продолжало преследовать цели устрашения, что было связано с особенностями английского правопорядка.

Существенные изменения в этой отрасли произошли лишь в 1830—1880 гг. В это время были отменены смертная казнь за малозначительные преступления, большинство членовредительских и порочащих наказаний.

В британских владениях складывалось колониальное право. Оно вытекало из актов британского парламента, «общего права», «права справедливости», а также постановлений и распоряжений министерства колоний и нормативных актов, принятых в самой колонии. Широкое внедрение норм английского права в колониях началось со второй половины XIX в., когда колонии стали торговыми «партнерами» метрополии и потребовалось обеспечить устойчивость товарообмена, безопасность личности и собственности британских подданных.

Переплетаясь с институтами местного права завоеванных стран, колониальное право было сложным и противоречивым явлением. Оно отличалось эклектическим смешением норм английского, традиционного, религиозного права и судебных толкований. В отношении английских поселенцев в любых частях света действовало английское право.

В Новое время обновилась модель **правосудия**, хотя она по-прежнему отличалась такой же запутанностью подсудности и длительным сохранением средневековой системы судов. В соответствии с законом о судоустройстве 1775 г. система королевских судов была объединена с судом лорда-канцлера, тем самым был создан единый Высокий суд. Он мог применять в своей практике как нормы «общего права», так и «права справедливости». Для разбора мелких дел были созданы суды графств. В ходе реформы возникли суды о наследстве, о семейных делах, разводах, выведенные из-под церковной юрисдикции.

Серией актов о Верховном суде и апелляционной юрисдикции была определена новая структура высших судов. Созданный вместо прежних центральных судов Верховный суд состоял из двух подразделений: Высокого суда, который в свою очередь подразделялся на отделения (канцелярское, королевской скамьи и др.), и Апелляционного суда по гражданским делам. Одновременно продолжали существовать суды ассизов, формировавшиеся из судей Высокого суда, а также низшие суды — мировые суды и суды графств. Особое место занимал Центральный уголовный суд в Лондоне.

Английское правосудие характеризовалось не только использованием судебных прецедентов в качестве источников права. Суд мог самостоятельно вырабатывать и процессуальные нормы. Процесс был состязательным (государство не выступало в качестве обвинителя, а любое дело рассматривалось как борьба сторон). Обычной была апелляционная форма пересмотра дел (обжалование).

Судья являлся нейтральным субъектом в процессе. Он выслушивал стороны и принимал решения, не вмешиваясь в прения, в борьбу сторон. Судья, будучи государственным служащим, тем не менее не помогал прокурору, не пытался добыть дополнительные доказательства в пользу государства. Он лишь оценивал доказательства, представленные в судебном процессе. Если прокурор не мог

доказать обвинение, судья не возвращал дела на доследование, объявляя обвиняемого оправданным.

В 1679 г. был принят «Хабеас корпус акт», или Акт для лучшего обеспечения свободы подданных и для предупреждения заточений за морем. В соответствии с ним любой арестованный мог лично или через родственников или знакомых обратиться в суд с требованием выдать приказ Хабеас корпус. Согласно этому приказу лицо, у которого находился арестованный, под страхом уплаты крупного штрафа в пользу потерпевшего, а то и увольнения с должности, должно было в суточный срок доставить арестованного в суд с указанием причины ареста. Суд выносил решение либо выпустить арестованного до суда под залог, либо оставить его под арестом, либо отпустить. Здесь впервые устанавливалась ответственность лиц, виновных в неисполнении предусмотренных в Акте предписаний. Значение этого Акта заключалось в создании гарантии неприкосновенности для отдельных лиц.

Наряду с Великой хартией вольностей «Хабеас корпус акт» приобрел значение одного из основных конституционных документов Англии, содержавших ряд принципов справедливого и демократического правосудия: презумпции невиновности, соблюдения законности при задержании, быстрого и оперативного суда, совершаемого с «надлежащей судебной процедурой» и по месту совершения проступка.

В то же время можно отметить и историческую ограниченность этого закона. Во-первых, для освобождения на поруки до суда требовалось внесение денежного залога, сумма которого могла быть очень значительной. Во-вторых, действие закона могло быть приостановлено парламентом, что впоследствии неоднократно происходило на практике.

Английское процессуальное право долгое время не знало института пересмотра дел по вновь открывшимся обстоятельствам. Судебная ошибка могла быть исправлена путем направления соответствующего уголовного дела для заключения в апелляционный суд по уголовным делам, передачей министру внутренних дел для его пересмотра в апелляционном порядке или на основе помилования осужденного короной (на основе Акта об устроении 1701 г.).

Усиление государственного вмешательства в юридическую сферу и централизация высших органов юстиции

стали основными мотивами преобразований в судебно-правовой области в Новое время. Эта тенденция в основном сохранилась и в последующем.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Назовите основные этапы развертывания английской революции. Приведите примеры из истории каждого этапа.
2. Перечислите основные события и законодательные акты периода английской революции.
3. Какие политические перемены сопровождали английскую революцию в период правления индепендентов?
4. Охарактеризуйте политическую фигуру Кромвеля.
5. Какими законодательными актами была оформлена конституционная монархия в Англии?
6. Как проходила эволюция двухпартийной политической системы в Великобритании?
7. Какое значение в становлении английской государственности имела «Славная революция»?
8. Охарактеризуйте государственный аппарат Англии в период формирования конституционной монархии.
9. Дайте характеристику сформировавшейся в результате революции избирательной системы.
10. Что такое «делегированное законодательство» в Великобритании?
11. Раскройте содержание Билля о правах, Акта об устроении.
12. Расскажите об эволюции прецедентного права.
13. В чем своеобразие вещного, обязательственного и семейного права Англии рассматриваемого периода?
14. Какие изменения затронули английское уголовное право?
15. Каковы особенности судебно-правовой системы Англии в Новое время?
16. Раскройте роль «Хабеас корпус акта» в развитии английского судопроизводства.

7.3. Франция — от монархии к республике

Французские реформы государственно-правового развития в Новое время вызревали и протекали в крайне своеобразных условиях. Конфронтация народных масс, возглавляемых представителями буржуазии, с абсолютизмом, дворянством и господствовавшей католической церковью приобрела значительно более острые формы, чем это имело

место полтора века назад в Англии. Осознавая свою растущую силу, французская буржуазия более болезненно реагировала на сословную приниженность и политическое бесправие, не желая мириться с феодально-абсолютистскими порядками, при которых она отстранялась от участия в государственных делах, не была защищена от незаконных конфискаций имущества и не имела правовой защиты в случаях произвола королевских чиновников.

Готовность французской буржуазии к политическим действиям имела под собой и определенные идеологические основания. Переменам во Франции предшествовала революция в умах. Выдающиеся просветители (Вольтер, Монтескье, Руссо и др.) в своих произведениях подвергали пороки «старого режима» сокрушительной критике. С позиции школы «естественного права» они убедительно доказали его «неразумность».

Французские реформаторы могли опереться на опыт английской и американской революций. В их распоряжении имелась уже достаточно четкая программа организации конституционного порядка. Они взяли на вооружение политические лозунги, способные поднять широкие народные массы на бескомпромиссную борьбу с абсолютизмом: свободу, равенство, братство.

7.3.1. Революция 1789—1794 гг. и становление конституционного строя

> Революция и революционные потрясения, конечно, являются для общества бедствиями, и потому оно может прибегать к ним только для достижения достаточно значительного, прочного и продолжительного спокойствия...
>
> *П. Гольбах,*
> *французский просветитель*

В процессе утверждения конституционного порядка и новых демократических принципов организации государственной власти во Франции особую роль сыграла революция 1789—1794 гг. Французская революция в отличие от всех предшествовавших революций до основания потрясла создававшееся веками здание феодализма. Она сокрушила экономические и политические устои старого

строя, в том числе и абсолютную монархию, являвшую собой символ и итог многовековой эволюции средневековой государственности. Она дала мощный импульс социальному прогрессу во всем мире.

Как и в Англии, перед революцией во Франции проявился острый социально-экономический и политический кризис. Неурожайные годы, государственное банкротство привели страну на грань экономической катастрофы: казна была пуста, с крестьян нечего было взять, росли цены, банковская система была неразвитой. Правящий режим не мог предотвратить надвигающуюся катастрофу.

Постепенно падал авторитет дворянства и королевской власти. Происходило вырождение дворян. Они все меньше утруждали себя военной и гражданской службой, старались жить при королевском дворе, все более превращаясь в бесполезное и праздное сословие. Хозяйственное отставание Франции от Англии вследствие засилья феодальных порядков способствовало поражениям в войнах. Это вызывало ропот буржуазии, усиливало ее нападки на правившую династию.

Королевский двор в XVIII в. стал еще более пышным, но внешний блеск прикрывал глубокое разложение и кризис абсолютной монархии. Король Людовик XV проводил время на балах и охоте. Правили министры и королевские фавориты. Большинство дворян и аристократия вели паразитическое существование, предаваясь увеселениям и праздности. Высшие должности, как правило, продавались и покупались либо раздавались на основе придворных связей, зачастую совершенно неспособным лицам, что снижало уровень управления страной. Людовику XV приписывают слова: «После нас — хоть потоп». Этим потопом и стала революция, уничтожившая абсолютную монархию и феодальные порядки.

После смерти Людовика XV на престол вступил бесхарактерный и невежественный Людовик XVI. Недалекий и ленивый король избегал государственных дел и не обращал внимания на их обсуждение в Королевском совете. Его любимыми занятиями были охота и столярное ремесло. К участи народа король был безразличен.

Однако ошибочно думать, что кризис «верхов», т.е. невозможность править, состоял лишь в отсутствии в казне денег, в образовании дефицита (нехватке доходов для покрытия расходов) и в личных качествах правителей. Такое бывало

и раньше. Главное состояло в невозможности управлять по-старому — добывать деньги и управлять прежними способами, т.е. вводя произвольные налоги или принудительные займы.

Ввиду безвыходного финансового положения король решил созвать Генеральные штаты, которые не собирались уже 175 лет (с 1614 г.). От парламента он надеялся получить согласие на новые займы и налоги. Король не учел всей глубины влияния на «третье сословие» идей просветителей, утверждавших, что современное государство должно основываться на рациональных принципах, а не на господстве наследственной элиты.

В этих условиях очередная попытка короля увеличить налоги вызвала протест со стороны «третьего сословия», потребовавшего отмены старого порядка голосования в парламенте при принятии решений (одно сословие — один голос). Правительство не согласилось с этим. Тогда представители «третьего сословия» заявили об образовании Учредительного собрания. Народ Парижа поддержал собрание. 4 июля 1789 г. была взята штурмом королевская крепость-тюрьма — Бастилия. Когда герцог де Лианкур сообщил эту новость королю, тот сказал: «Это бунт». «Нет, ваше величество, это революция», — возразил придворный.

Обострение борьбы вызвало размежевание политических сил в стране. Проявили себя три основные группировки: *фейяны* — представители крупной конституционно-монархической буржуазии и либерального дворянства; *жирондисты*, в основном представлявшие торгово-промышленную провинциальную среднюю буржуазию; *якобинцы*, выразители интересов мелкой и части средней буржуазии, ремесленников и крестьянства.

Потеря королевской властью способности контролировать политические события, развертывавшиеся по всей стране помимо ее воли, привела к превращению французского государства из абсолютной монархии в своего рода «революционную монархию».

Революция охватила всю страну: восставший народ смещал королевскую администрацию. На местах формировались новые органы местного самоуправления — муниципалитеты. Была создана Национальная гвардия — территориальное ополчение.

Власть стала переходить к политической группировке, представлявшей интересы крупной буржуазии и либе-

ральных дворян (фейянам). Их представители в Учредительном собрании — Лафайет, Мирабо и др. — выступали от имени французского народа и во имя революции. Объективно они отражали интересы крупной буржуазии и либерального дворянства, стремились сохранить монархию, подвести под пошатнувшееся здание старой государственности прочный фундамент конституционализма, имели своей главной целью достижение компромисса с королевской властью. Основным содержанием их деятельности стала борьба за конституцию, за сокращение традиционных королевских прерогатив.

Под воздействием все сильнее втягивавшихся в революционный процесс народных масс фейяны осуществили через Учредительное собрание ряд антифеодальных преобразований, разработали важные демократические документы.

26 августа 1789 г. Учредительное собрание приняло важнейший документ — Декларацию прав человека и гражданина, состоявшую из 17 статей. Она была сформулирована в духе общенационального манифеста, торжественно провозглашавшего права свободных людей. В ст. 1 говорилось: «Люди рождаются и остаются свободными и равными в правах». Статья 2 указывала, что верховная власть принадлежит народу. Статья 3 провозглашала: «Все, что не воспрещено законом, то дозволено». Статья 4 закрепляла равенство граждан перед законом, равную возможность доступа к государственным должностям. Статьи 7 и 8 устанавливали важнейший принцип уголовного права, в соответствии с которым никто не мог быть привлечен к уголовной ответственности и подвергнут наказанию иначе, как в случаях, прямо предусмотренных законом. Статья 9 формулировала «презумпцию невиновности». Статья 16 провозглашала конституционным лишь тот строй, в котором проведено разделение ветвей власти. Статья 17 объявляла собственность священным и неприкосновенным правом.

В основу Декларации были положены идеи естественно-правовых теорий, разрабатывавших основные принципы демократического государственно-правового строя.

Декларация 1789 г. имела большое значение не только для Франции, но и для всего мира, поскольку закрепляла основы передового для своей эпохи общественного и государственного строя, определяла устои нового правопорядка. Сами ее создатели полагали, что составили документ «для всех народов и на все времена».

При всем своем ясно выраженном политико-юридическом содержании Декларация не имела нормативно-правовой силы. Она стала лишь исходным документом революционной власти, стремившейся установить конституционный строй. Поэтому многие ее положения носили программный характер и не могли быть немедленно реализованы на практике в условиях Франции конца XVIII в., только вступавшей на путь создания гражданского общества, и утверждения политической демократии.

Учредительное собрание ввело имущественные и другие цензы. Все граждане делились на активных и пассивных. Активным предоставлялось право голоса, вторые этого права были лишены. Согласно закону, активные граждане должны были удовлетворять следующим условиям: 1) быть французами; 2) достичь 25-летнего возраста; 3) проживать в определенном кантоне не менее одного года; 4) уплачивать прямой налог в размере не меньше трехдневной заработной платы для данной местности; 5) не быть слугой. Подавляющая часть французов не удовлетворяла этим квалификационным требованиям и попадала в разряд пассивных граждан. Из 26 млн французов активными стали лишь 4 млн.

Было упразднено подчинение французской католической церкви Ватикану. Священников выбирали прихожане. Из компетенции церкви изымалось право регистрации актов гражданского состояния. В аграрных отношениях сохранилась сеньориальная собственность на землю.

Сразу после принятия Декларации прав человека и гражданина была создана особая комиссия, которая отбирала и систематизировала конституционные акты, которые позже легли в основу проекта Конституции. 3 сентября 1791 г. законопроект был принят собранием и подписан королем, который принес присягу на верность Конституции.

Конституция устанавливала государственный строй, основанный на принципах разделения ветвей власти, утверждения национального суверенитета, представительного правления и ограничения власти монарха. По сравнению с Декларацией 1789 г. Конституция существенно расширила перечень личных и политических прав и свобод, в частности, она предусматривала свободу передвижения, свободу собраний, свободу обращения к государственным властям с индивидуальными петициями, свободу вероисповедания и право выбора служителей культа.

В Конституции предусматривались и некоторые социальные права. Так, декларировались введение общего и частично бесплатного народного образования, забота о воспитании покинутых детей, облегчение участи неимущих, убогих и безработных.

В Конституции получила дальнейшее развитие и концепция национального суверенитета, который провозглашался единым, неделимым, неотчуждаемым и неотъемлемым. Было введено новое правовое понятие нации как единой общности формально равноправных граждан. Подчеркивая, что нация является единственным источником всех властей.

Конституция достаточно последовательно создавала возможность организационно разграничить участие в осуществлении государственной власти двух основных политических групп, выражавших интересы, с одной стороны, большинства французского общества и, с другой стороны, дворянства, но с фактически сложившимся в ходе революции преобладанием первой. Конституция на практике реализовывала передовую для той эпохи идею создания системы представительных органов власти.

Высшим *законодательным органом* государства становилось *Национальное собрание*, избираемое на два года. Его депутаты обладали правом неприкосновенности. К компетенции собрания прежде всего относилось принятие законов. Король утверждал принятый им закон, имел право отлагательного вето. Национальное собрание также решало вопросы объявления войны, установления налогов, учреждения и упразднения государственных должностей, ратификации договоров с иностранными государствами, ежегодно составляло и утверждало бюджет, контролировало расходование государственных средств и др.

Законодательная деятельность считалась воплощением некой общей публичной воли, а избранный депутат представлялся выразителем интересов не только его избирателей, а всей нации. Юридически депутаты не несли ответственности перед избирателями и были независимы от них. Депутат не мог быть отозван. Единственным способом воздействия на него была угроза его возможного неизбрания на следующий срок.

Компромиссный характер Конституции, отразившей тенденцию к политическому союзу новых буржуазных

и старых феодальных сил, выразился прежде всего в закреплении монархической формы правления.

Исполнительную власть осуществлял *король*. Он назначал министров, возглавлял вооруженные силы, осуществлял общее руководство внутренним управлением и внешними отношениями. Была введена контрасигнатура: распоряжения короля приобретали законную силу после подписания их соответствующим министром, который и отвечал за принятое решение.

Вместе с тем революция осталась незаконченной. Крестьяне и горожане были недовольны принятыми законами и мерами правительства и вели борьбу за свои права. В то же время усилило свою деятельность монархически настроенное дворянство. В этих условиях положения конституции не могли быть реализованы.

Сгруппировавшиеся вокруг короля силы феодальной реакции, заручившись поддержкой монархической Европы, готовили заговор против Конституции. Однако окончательный приговор королевской власти был вынесен народными массами. В ночь на 10 августа 1792 г. был взят штурмом королевский дворец и правление фейянов закончилось. Король Людовик XVI был арестован и заключен в тюрьму. Законодательное собрание объявило его отречение от престола. Режим конституционной монархии рухнул.

Самой влиятельной группировкой оказались *жирондисты*. Под давлением народа Законодательное собрание объявило о созыве нового органа государственной власти — *Национального конвента*. Было отменено деление граждан на активных и пассивных, принято решение о новых выборах в муниципалитеты и суды на основе нового избирательного права и учрежден Чрезвычайный уголовный трибунал. Законодательное собрание образовало Временный исполнительный совет. Большинство депутатов не принадлежали к определенным группировкам и принимали решения в зависимости от складывавшейся политической конъюнктуры. Однако жирондисты не решали ключевых проблем французского общества, довольствовалиь обсуждением своих партийных проблем.

Правительство жирондистов было свергнуто вооруженными гражданами 2 июня 1793 г. Власть в Конвенте перешла к *якобинцам*.

Французская революция вступила в завершающий **этап**. Участие различных слоев населения в политической борьбе

достигло своей кульминации. Благодаря этому во Франции были выкорчеваны остатки феодальной системы, проведены радикальные политические преобразования, отведена угроза интервенции войск коалиции европейских держав и реставрации монархии.

Революционно-демократический режим, сложившийся при якобинцах, обеспечил окончательную победу нового общественного и государственного строя во Франции.

1. Была разрешена продажа мелкими участками в рассрочку земель, конфискованных у дворянских эмигрантов. Крестьянским общинам возвращались захваченные дворянством земельные угодья, и предусматривалась возможность раздела общинных земель в том случае, если за это выскажется 1/3 их жителей. Поделенная земля становилась собственностью крестьян.

2. Признавалось, что все бывшие сеньориальные платежи и феодальные права, как постоянные, так и временные, «отменяются без всякого вознаграждения». Феодальные документы, подтверждавшие сеньориальные права на землю, подлежали сожжению.

3. Была введена смертная казнь за спекуляцию предметами первой необходимости, устанавливались твердые цены на продовольствие.

4. Предполагалось бесплатное распределение собственности, конфискованной у врагов революции, среди неимущих патриотов введение системы государственных пособий для нищих, инвалидов, сирот, стариков.

5. Было отменено рабство в колониях.

6. Основной задачей правительства (государства) стало обеспечение пользования человеком «его естественными и неотъемлемыми правами». К числу этих прав были отнесены равенство, свобода, безопасность, собственность.

7. Право собственности определялось в его традиционно широком и индивидуалистическом понимании как возможность «пользоваться и располагать по усмотрению своим имуществом, своими доходами, плодами своего труда и промысла».

8. Каждому французу гарантировались всеобщее образование, государственное обеспечение, неограниченная свобода печати, право петиций, право свободного отправления религиозных обрядов.

9. Было подтверждено упразднение деления граждан на активных и пассивных как несовместимое с идеей равен-

ства, было узаконено всеобщее избирательное право для мужчин (с 21 года).

10. Были конкретизированы черты государственного устройства страны. Подтверждалось создание республики. Законодательной властью наделялся Законодательный корпус (Национальное собрание), состоявший из одной палаты и избиравшийся сроком на один год.

11. Была введена новая система, согласно которой часть проектов законов направлялась на утверждение первичных собраний граждан, имевших право голоса. Принятый Национальным собранием законопроект приобретал силу закона лишь в том случае, если 40 дней спустя после его рассылки в департаменты в большинстве из них 1/10 часть первичных собраний не отклоняла его. Такая процедура была попыткой воплотить в жизнь идею народного суверенитета, проявлявшегося в данном случае в том, что только «народ обсуждает и постановляет законы».

12. Осуществлялся переход к созданию массовой народной армии, основанной на обязательном наборе военнообязанных.

13. Провозглашались принцип законности и верховенство закона. Якобинцы уделяли особое внимание гарантиям от деспотизма и произвола со стороны государственных властей. Закон призван был охранять общественную и индивидуальную свободу против угнетения со стороны правящих. Всякое лицо, против которого совершался незаконный, т.е. произвольный и тиранический акт, имело право оказывать сопротивление.

Историческая особенность данного периода истории французской революции и государства состояла также и в том, что якобинцы не проявляли большой щепетильности в выборе средств борьбы со своими политическими противниками и не останавливались перед использованием насильственных методов расправы со сторонниками «старого режима», а заодно и со своими «врагами».

В июне 1793 г. Конвентом была принята новая конституция. В ней нашли свое воплощение государственно-правовые взгляды якобинцев Робеспьера, Сен-Жюста и др., сформировавшиеся под влиянием учения Руссо. Была принята Декларация прав человека и гражданина, воспроизводившая основные положения Декларации 1789 г., но отличавшаяся большим демократизмом, революционностью.

Высшим органом государственной власти являлся *Конвент*.

Для непосредственного управления страной были созданы комитеты и комиссии Конвента, среди которых выделялись *Комитет общественного спасения и Комитет общественной безопасности*. Комитет общественного спасения руководил обороной страны, осуществлял текущее управление. Ему подчинялись исполнительный совет, все министерства и ведомства. Обязанность борьбы с внутренней контрреволюцией была возложена на Комитет общественной безопасности. Он также наблюдал за тюрьмами. В системе органов якобинской диктатуры чрезвычайно активную роль играл также *Революционный трибунал*. Он был создан по требованию якобинцев еще жирондистским Конвентом, но превратился в постоянно действующее орудие революционного террора (рис. 30).



Рис. 30. **Механизм якобинской диктатуры**

Чрезвычайными полномочиями наделялись комиссары Конвента, направлявшиеся в армию, ведомства, департаменты.

Но постепенно режим якобинцев стал превращаться в авторитарный, поскольку свои идеи они осуществляли вопреки настроениям и интересам большинства населения страны. Революционное насилие, освобожденное от рамок закона, превратилось в произвол. Социальная опора якобинцев была сужена, что послужило причиной их отстранения от власти. 27 июля 1794 г. якобинская республика пала.

7.3.2. Государственный строй: от Первой республики к Первой империи

> Франция не должна быть объединением раздельно управляемых в условиях демократии малых народов; она не является набором государств; она представляет собой единое целое, состоящее из неделимых частей... Она ни в коем случае не должна быть федеративным государством, состоящим из множества республик, соединенных какими бы то ни было политическими узами...
>
> *Эммануэль-Жозеф Сьейес,*
> *деятель французской революции*

После отстранения якобинцев к власти пришла крупная буржуазия. Наиболее видные революционеры были казнены, тысячи — арестованы. Чтобы упрочить свое положение, победители разработали новую конституцию, согласно которой основными принципами государственного строя провозглашались представительное правление и разделение ветвей власти. В конституции не было упоминания о свободе собраний, печати, но утверждалась обязанность каждого защищать государство и собственность. Избирательным правом наделялись только мужчины, достигшие возраста 21 года и уплачивающие налоги. Для выборщиков устанавливались еще более высокий возрастной (с 25 лет) и имущественный цензы. По новой конституции законодательную власть осуществлял Законодательный корпус,

состоявший из двух палат: верхней (совет старейшин) и нижней (совет пятисот). Нижняя палата разрабатывала законы, а совет старейшин утверждал или отклонял законопроекты. Исполнительную власть получила Директория в составе пяти членов.

Правящие круги видели свое политическое спасение в создании режима военной диктатуры, которая силой оружия могла защитить их интересы. В поле зрения власть имущих попал генерал Наполеон Бонапарт. Он получил наибольшую поддержку, поскольку был популярен в народе благодаря победам французской армии в Италии и Египте.

Когда в ноябре 1799 г. Наполеон вернулся из Египта, увиденное привело его в раздражение. Директория разворовала страну. Жизнь в стране напоминала пир во время чумы. Банкиры и лица, приближенные к власти, жили во дворцах. Торговцы купались в роскоши. Народ же вконец обнищал.

С помощью войск Бонапарт разогнал Законодательный корпус и упразднил Директорию. Страной стали управлять три консула, но реальная власть перешла в руки первого консула (Бонапарта). Фактически произошел государственный переворот, в результате которого Наполеон стал правителем Франции.

Придя к власти, Наполеон предложил нуворишам (своего рода «новым французам», нажившимся в революционной неразберихе) выбор: расследование их деятельности или «патриотический взнос» в пользу государства.

По методам осуществления власти и по своей социальной базе диктатура Наполеона существенно отличалась от правления Директории. Она стала формой политической консолидации французского общества. Бонапарт, стремившийся к установлению личной власти, отразил готовность консервативно настроенных кругов французского общества к уничтожению остатков революционных идей и достижений. Он стремился создать стабильную государственную систему, обеспечивающую простор для развития предпринимательской деятельности. Именно поэтому его политика получила поддержку не только буржуазных кругов, но и французских крестьян-собственников, опасавшихся в равной мере монархической реставрации и новых революционных потрясений.

В компетенцию первого консула Наполеона входило осуществление исполнительной власти, назначение и сме-

щение министров, членов государственного совета, генералов, послов, высших чиновников, судей. Он имел право законодательной инициативы. Второй и третий консулы обладали лишь совещательными полномочиями.

К органам законодательной власти относились Законодательный корпус, Сенат и Государственный совет. Местное самоуправление было упразднено. Правительство стало назначать мэров коммун и городов. Республиканский строй ушел в прошлое, минимум демократических свобод был уничтожен.

В 1802 г. Бонапарт был объявлен пожизненным консулом. Его власть принимала монархический характер. В 1804 г. он организовал свою коронацию в соборе Парижской Богоматери, кульминацией которой должно было стать возложение короны папой римским. Однако Наполеон сам взял лавровый венец и возложил себе на голову. Тем самым он был провозглашен императором французов.

Была принята новая конституция. В ней основное внимание уделялось уже не организации государственной власти, а с большой тщательностью разрабатывались вопросы престолонаследия, статуса императорской семьи, присяги императору, регентства и т.д.

Постепенное развитие личной власти Бонапарта с неизбежностью привело к качественным изменениям в форме государственного строя Франции, которая теперь не только фактически, но и юридически превратилась в своеобразную монархию (в виде империи). С установлением императорского титула первоначально термин «республика» продолжал использоваться, но постепенно выходил из употребления.

Персонификация государственной власти достигла своего апогея. Личность Наполеона ассоциировалась в глазах французов с правительством, с армией, с государством в целом. От его воли зависели политический курс и сама судьба французского государства. Установление монархического по своей сути строя сопровождалось созданием императорского двора. Родственники Наполеона и его ближайшие соратники специальными актами сената или императора получали титулы принцев, князей, графов и т.д.

В своих руках Бонапарт сосредоточил исполнительную и законодательную власть. При Наполеоне сложился централизованный государственный аппарат. Законодатель-

ную власть представляли Сенат, Государственный совет, Законодательный корпус. При императоре действовали Высокий и Тайный советы, правительство (рис. 31).



Рис. 31. **Первая империя 1804—1814 гг.**

Во время Первой империи процесс становления во Франции государства, построенного на рационалистических началах, освободившегося от теологического и сословного наследия, в основном завершился. Это государство создавалось Наполеоном на основе бюрократической централизации, гражданской службы и преданности чиновников императора. В условиях авторитарного режима оно все более отчуждалось от общества, превращалось в способный к саморазвитию всесильный механизм, контролиру-

ющий многие стороны не только публичной, но и частной жизни французов[1].

С именем Наполеона, а также его племянника Луи Наполеона, правившего позже, связано происхождение термина «бонапартизм», употребляемого для обозначения режима личной власти, возникающего в обстановке общественного кризиса. С политико-организационной точки зрения бонапартизм есть режим личной власти в обществе с враждующими политическими группировками и классами, который опирается в своем утверждении на поддержку армии и личный авторитет правителя, претендующего на роль арбитра и посредника во взаимоотношениях между враждующими политическими силами.

История Первой французской империи — это история непрерывных захватнических войн. Популярный во Франции Наполеон не пользовался доверием европейских монархов. Уже находясь в состоянии войны с Англией, Франция столкнулась с угрозой вторжения войск России, Австрии и Пруссии. Реакция Наполеона была мгновенной: за два года он разгромил три континентальные армии, покорив всю Европу.

Однако удача изменила Наполеону — сначала на Пиренейском полуострове, а затем в России в 1812 г. В 1814 г. русские, австрийские, прусские и английские войска вступили во Францию, и империя Наполеона прекратила свое существование.

7.3.3. Эволюция государственного строя от режима реставрации до Второй империи

> Интерес народа есть общий интерес, интерес богатых есть частный интерес.
>
> *Робеспьер,*
> *лидер французской революции*

После поражения империи была реставрирована монархия Бурбонов. Однако полное восстановление старого строя было уже невозможно. В 1814 г. была принята Хартия. Она провозглашала некоторые политические свободы.

---

[1] См.: История государства и права зарубежных стран. Т. 2 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 86.

В стране вводилась конституционная монархия. *Король* получал всю полноту исполнительной власти и имел право законодательной инициативы. Парламент страны был образован в составе двух палат*: палаты пэров и палаты депутатов*. Высокие возрастные и имущественные цензы отстраняли от выборов значительную часть населения. Была введена дополнительная цензура прессы; запрещены собрания и манифестации. Это вызвало всеобщее недовольство режимом, и в июле 1830 г. восставшие горожане заняли столицу. Крупная буржуазия сформировала *Временное правительство*, которое провозгласило королем Луи-Филиппа Орлеанского.

Новый режим был юридически оформлен Хартией 1830 г. Роль парламента расширилась. Были уменьшены возрастной и имущественный цензы, в результате чего увеличилось число избирателей.

В феврале 1848 г. в Париже была расстреляна мирная демонстрация парижан, требовавших демократизации политического строя и улучшения экономического положения народа. Это послужило толчком к вооруженному восстанию. Восставшие овладели Парижем. Луи-Филипп отрекся от престола. Была провозглашена республика. Весной 1848 г. состоялись выборы в Учредительное собрание, состав которого в этом же году принял новую Конституцию.

В соответствии с ней была установлена республиканская форма правления, провозглашалось разделение ветвей власти, представительное правление. *Национальное собрание* объявлялось высшим органом законодательной власти. В его компетенцию входило исключительное право принятия законов, решение вопросов войны и мира и др. *Президент* становился главой исполнительной власти. Было сохранено прежнее административно-территориальное деление на *департаменты, дистрикты и коммуны*. Вводилось всеобщее и прямое избирательное право. Голосование было тайным. Избирательные права получили все французы в возрасте от 21 года, а избранными могли быть лица, достигшие 25 лет.

Первым избранным президентом республики стал Луи-Бонапарт, племянник Наполеона. Вскоре он совершил государственный переворот, разогнал Национальное собрание. Новая конституция 1852 г. законодательно закрепила его власть. В соответствии с ней вся полнота власти переходила к президенту, которому были подчинены все основные

звенья государственного аппарата, в том числе армия, полиция, жандармерия. Только президент обладал правом законодательной инициативы. Он избирался сроком на 10 лет, и лишь это отличало его от наследственного монарха.

Вскоре Луи-Бонапарт был провозглашен императором французов под именем Наполеона III. Установилась военно-полицейская диктатура.

Официальное провозглашение Второй империи означало торжество откровенной реакции, окончательное утверждение новой разновидности бонапартистского режима. Бонапартизм Луи-Бонапарта наряду с общими признаками, характерными и для правления Наполеона I, имел свои специфические черты. В новых исторических условиях, характеризовавшихся ростом политического сознания и активности трудящихся масс, правительство Наполеона III было вынуждено постоянно лавировать, изображать из себя некую «надклассовую» и «надпартийную» силу.

Выход из трудных ситуаций в стране империя видела в победоносной войне, которую она начала летом 1870 г. против Пруссии. Однако Франция потерпела поражение, поставившее ее на грань национальной катастрофы. Пруссаки заняли большую часть ее территории. На защиту страны поднялись рабочие, передовая интеллигенция, мелкая буржуазия. Была сформирована национальная гвардия. Крупная буржуазия больше опасалась рабочих, чем пруссаков.

7.3.4. Парижская коммуна

> Коммуна за два месяца не только доказала свою управленческую состоятельность, но и продемонстрировала стратегическое видение проблем в сфере демократизации политической жизни.
>
> *А. Ю. Соломатин*

В ночь на 18 марта 1871 г. правительственные войска пытались захватить пушки парижской Национальной гвардии и разоружить рабочих. Но солдаты отказались стрелять в народ и стали брататься с ним. Правительство бежало из города, и власть в столице перешла в руки *Центрального комитета Национальной гвардии*. Руководители мини-

стерств и ведомств покинули город, а оставшиеся в нем чиновники не желали работать. В этих условиях было принято решение об увольнении всех чиновников, не вышедших на работу.

Была сравнительно быстро организована нормальная жизнь столицы, обеспечен в ней порядок. Был проведен ряд неотложных мер: объявлена амнистия по политическим делам, введена отсрочка задолженности по коммерческим векселям, выданы пособия нуждающимся, возвращена бесплатно часть вещей из ломбарда и пр.

Центральный комитет как особая форма власти, созданной в восставшем городе, был приспособлен к тому, чтобы максимально полно реализовать поставленные революционные цели.

По решению Центрального комитета Национальной гвардии были проведены всеобщие прямые выборы в представительный орган власти — *Совет Парижской коммуны* (рис. 32). 26 марта 1871 г. состоялись выборы, в результате которых в Совет вошли рабочие или их представители. Члены Совета Коммуны не только принимали решения, но и участвовали во всей практической работе по их выполнению. Таким образом, устранялись институты парламентской демократии, принцип разделения властей.

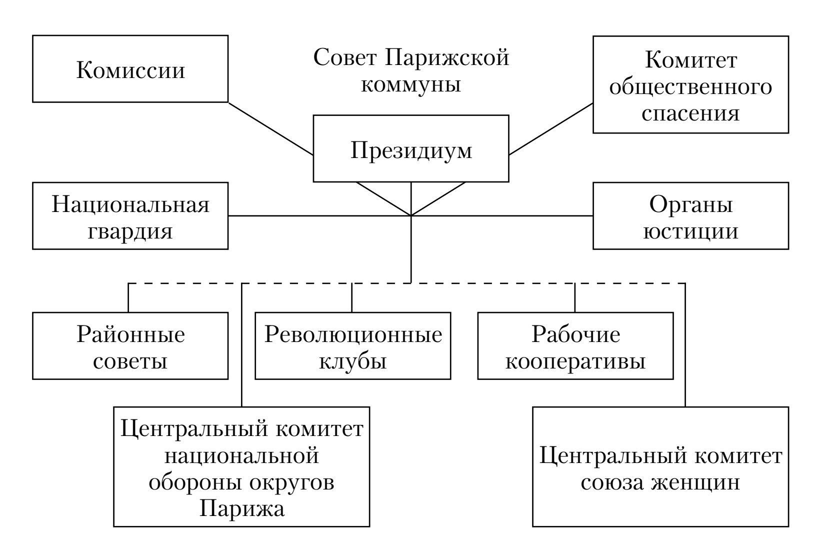


Рис. 32. **Механизм управления Парижской коммуны**

Коммунары на основе идеи всеобщего равенства устанавливали максимальное содержание в 6 тыс. франков в год для всех служащих различных учреждений независимо от ранга. Вознаграждение членам Коммуны было определено в 15 франков в день. Оно было эквивалентно размеру заработной платы квалифицированного рабочего. Коммуна руководствовалась при этом принципом неукоснительной ликвидации всех привилегий и льгот.

Совет организовал в своем составе 10 специальных комиссий. *Комиссия труда, промышленности и обмена* должна была содействовать подъему промышленности и коммерции, заботиться об общественных работах и торговле. *Комиссия общественных служб* ведала почтой, телеграфом, путями сообщения. *Комиссия внешних сношений* должна была наладить связи Парижа с другими «коммунами Франции», подготовить условия для создания «федерации». *Комиссия продовольствия* была ответственна за снабжение Парижа продовольствием, за контроль и учет продуктовых запасов города. На *Комиссию юстиции* возлагалась обязанность поднять существующее судопроизводство на высоту демократических учреждений, обеспечить текущее судопроизводство до принятия особого декрета. Она реализовывала демократические принципы организации суда и процесса: выборность, равенство всех перед законом, гласность суда. *Комиссия просвещения* должна была подготовить реформу школьного дела. Ей поручалась разработка декрета о введении «бесплатного, обязательного и исключительно светского обучения». *Комиссии финансов* было поручено составление бюджета. К ней переходили все полномочия бывшего министерства финансов, французского банка. На *исполнительную комиссию* возлагалось проведение в жизнь всех декретов Коммуны и постановлений других комиссий. *Комиссия общественной безопасности* отвечала за обеспечение порядка внутри страны. *Военная комиссия* должна была заниматься вопросами дисциплины, вооружения, обмундирования и снаряжения Национальной гвардии. Она обязана была вместе с комиссией общественной безопасности обеспечивать безопасность Коммуны.

Социальный состав Коммуны был неоднороден. В него входили представители рабочих и интеллигенции, мелкой буржуазии и бывших органов власти Парижа. Новая власть старалась улучшить жизнь простых граждан.

Еще до официального провозглашения Парижской коммуны в интересах беднейшего населения упразднили задолженность по квартирной плате, что спасло тысячи семей от выселения на улицу. 29 марта 1871 г. были изданы декреты: об отмене рекрутского набора и замене постоянной армии вооруженным народом, об упразднении полиции, об отмене всех указов прежнего правительства. Коммуна ввела принцип всеобщего обязательного и бесплатного образования. Она сделала первый шаг к ликвидации частной собственности на средства производства: конфисковала бездействовавшие предприятия, брошенные хозяевами, и передала их ассоциациям рабочих. Церковь была отделена от государства. Провозглашались неотъемлемые права граждан на труд, свободу личности, свободу совести и т.д.

Франция оставалась демократической республикой. Граждане имели право создавать автономные коммуны по образу Парижской. Все должностные лица находились под контролем общества.

Таким образом, Коммуна заявила о своем намерении осуществить глубокие реформы, за которые боролось не одно поколение французских демократов-республиканцев и социалистов. Но главной ее проблемой была война. Накопив силы, враги Коммуны начали наступление на Париж. До середины мая коммунарам удавалось сдерживать натиск.

Во второй половине мая 1871 г. правительственные войска заняли Париж и Коммуна прекратила свое существование. Однако жестокие бои на улицах города продолжались еще неделю.

В историографии нет единой оценки значения Парижской коммуны. Марксистская историография исходила в основном из оценок, данных В. И. Лениным в статье «Памяти Коммуны». Он утверждал, что Коммуна была первым правительством рабочего класса, опыт которой на деле показал различия между буржуазной демократией — демократией для избранных и подлинной демократией — пролетарской. Причины поражения Коммуны Ленин видел в недостаточной зрелости французского капитализма того времени, в отсутствии связи революционеров с крестьянством и др.

Современные историки чаще заостряют внимание на конкретных социально-экономических предпосылках

восстания 18 марта: кризисе, вызванном войной, безвыходном положении населения Парижа. Не подлежит сомнению, что от прежних революционных выступлений Парижскую коммуну отличает бóльшая обусловленность противоречиями капитализма. Историческая заслуга Коммуны состоит в том, что она пыталась дать трудящимся реальные возможности осуществления их прав и свобод.

Она оказала воздействие на развитие социалистического движения в Западной Европе, внесла свой вклад в исторический опыт развития демократии, обогатив его новыми государственными и правовыми институтами.

7.3.5. Образование Третьей республики

Франция периода Третьей республики оставалась великой державой.
Н. В. Михайлова

Политическая обстановка во Франции после падения Коммуны характеризовалась не только жестоким террором по отношению к коммунарам, но и усилением реакции по всем направлениям. Революционное движение пошло на убыль. Страна оказалась во власти озлобленных реакционеров и монархистов. Однако в то время достаточной социальной опоры для монархии не сложилось.

Начался роспуск Национальной гвардии, был принят закон, который восстанавливал постоянную армию, основанную на всеобщей воинской повинности. В основном в старом виде воссоздавалась и полицейская система. Вновь стали заявлять о своих претензиях на престол члены монархических династий. Благодаря прямой поддержке правительства усилилось влияние католической церкви.

Политическая реакция взяла в свои руки и решение конституционных вопросов. Большинство голосов в Национальном собрании принадлежало монархистам и откровенным консерваторам. Все основные министерства находились в руках противников республики. Сам термин «республика» почти перестал употребляться в официальных государственных документах[1].

[1] См.: История государства и права зарубежных стран. Т. 2 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 112.

В 1875 г. была принята Конституция Третьей республики. Она заметно отступала от сложившихся ранее общих стереотипов французского конституционализма. В ней не было Декларации или вводной части, содержавшей изложение принципов государственной власти, перечня прав и свобод граждан. Конституция была полностью посвящена организации высших государственных учреждений.

Было принято три конституционных закона: Конституционный закон об организации государственной власти, Закон об организации сената и Закон об отношениях между ветвями государственной власти. Эти законы отличались необычайной краткостью (насчитывали всего 34 статьи), а поэтому многие вопросы конституционного устройства республики оставались неразработанными и решались в последующем с помощью принятия текущего законодательства. Законы устанавливали республиканский строй, учреждали должность *президента,* парламент и правительство. Национальное собрание (сенат и палата депутатов) избирало президента абсолютным большинством голосов сроком на семь лет. Президент имел право законодательной инициативы, промульгировал законы и следил за их исполнением. Он мог отсрочить заседания парламента, распустить нижнюю палату (с согласия верхней). Президент руководил вооруженными силами, назначал на все гражданские и военные должности, имел право помилования.

Палата депутатов и сенат осуществляли законодательную власть. Без согласия сената ни один законопроект не мог получить силу закона. Заседания палат проходили одновременно, но каждая из них работала самостоятельно.

Конституция предусмотрела создание *Совета министров*, правовой статус которого не был детально разработан. Но принципиальное значение имело положение о том, что «министры солидарно ответственны перед палатами за общую политику правительства и индивидуально — за их личные действия». Таким образом закреплялся институт парламентской ответственности правительства. Президент не являлся главой правительства, а лишь назначал председателя совета министров из числа лиц, пользовавшихся поддержкой большинства депутатов. Если пост

президента Республики был вакантным, совет министров осуществлял всю полноту исполнительной власти[1].

После 1875 г. борьба между республиканцами и монархистами продолжалась, и постепенно во Франции окончательно утвердилась Третья республика.

Основные изменения в государственном строе Третьей республики в конце XIX в. происходили не путем принятия конституционных законов, а в самой практике деятельности государственных органов. Суть этих изменений заключалась в определенной демократизации системы парламентаризма с целью придания ей социальной маневренности и гибкости, приспособляемости к более сложным и завуалированным механизмам политического властвования. Существенно сокращалась власть президента. Президент перестал использовать свои наиболее значимые конституционные полномочия на практике (право роспуска палаты, отсрочки сессий и т.д.).

Эволюция Третьей республики нашла свое отражение в деятельности парламента. Постепенно, по мере ужесточения внутрипарламентской партийной борьбы, регламент палаты депутатов предусматривал все большие ограничения свободы прений. Создавалась система комиссий палат, куда нередко переносилось обсуждение наиболее важных или политически острых вопросов. Совет министров каждый раз образовывался в результате сложных парламентских комбинаций, в результате чего его положение не могло быть стабильным и прочным. Были случаи, когда правительство могло удержаться у власти всего несколько недель или даже один день.

Происходила централизация управления. Она нашла свое выражение и в усилившемся подчинении местных органов центральной власти. Во главе администрации департаментов стояли префекты, практически подбираемые министрами внутренних дел и подчиненные последнему. Выборные генеральные советы в департаментах, фактически находились в зависимости от префекта а через него — и от центральной власти.

Была установлена особая система муниципального управления для Парижа, а также для крупнейших рабочих

---

[1] См.: История государства и права зарубежных стран. Т. 2 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 114.

центров — Лиона и Марселя. Так, столица была лишена права иметь своего мэра. Исполнительная власть была сосредоточена в основном в руках префекта полиции.

7.3.6. Коренная реформа феодального права. Кодекс Наполеона

Моя слава не в том, что я выиграл сорок сражений... То, что будет жить всегда, — это мой Гражданский кодекс.

Наполеон Бонапарт

Феодальная система права в ходе французской революции подверглась коренной реформе. Отмена прежних институтов и средневековых норм проводилась смело и решительно. Лозунги революции — свобода и равенство — явились фундаментом буржуазного права и законности.

Свобода понималась прежде всего как право гражданина заниматься предпринимательской деятельностью. На практике она означала свободу договора, полную возможность для собственника использовать капитал для обогащения, извлекать прибыль любыми законными способами и т.д. Отменялись вечная аренда, майоратная собственность на землю. Большое значение имела отмена феодальных повинностей крестьян.

Декреты, принятые в период революции, повторяли в различных вариантах положение о защите, охране частной собственности — основного института буржуазного гражданского права. «Никто не может быть лишен ее, — было записано в Декларации 1789 г., — иначе как в случае установленной законом общественной необходимости и при условии справедливого и предварительного возмещения».

Самым знаменитым памятником права Франции нового времени стал Гражданский кодекс Наполеона. Работа по систематизации норм гражданского права по указанию первого консула началась еще летом 1800 г. В работе над Кодексом Наполеон принял личное участие. Кодекс вступил в силу 6 марта 1804 г. В 1807 г. его назвали Кодексом Наполеона, в 1816 г. — Гражданским кодексом, а в 1852 г. он восстановили прежнее название.

Кодекс состоял из вводного титула и трех книг и насчитывал 2281 статью. Структура расположения правовых

норм была заимствована у римлян и построена по системе: «лица — вещи — сделки». Первая книга была посвящена правовому положению физических лиц, брачно-семейным отношениям. Вторая — содержала нормы имущественного права, трактовала положения о частной собственности. В третью книгу были включены предписания о способах приобретения и распоряжения собственностью (договорное, наследственное право, имущественные отношения супругов и т.д.).

Кодекс исходил из деления частного права на гражданское и торговое. Он предоставил собственнику полное и неограниченное право распоряжения **собственностью**. Его положения устанавливали: «Собственность есть право пользоваться и распоряжаться вещами наиболее абсолютным образом. Ограничение этому может сделать только закон»; «Собственность на землю включает в себя собственность на то, что находится сверху, и на то, что находится снизу». Кодекс, однако, ограничил права наследодателя: часть наследства, в том числе земля, принадлежала законным детям. Полная свобода завещания не признавалась.

Правовые гарантии получили **обязательственные**, прежде всего договорные, отношения. Официально признавалось равенство участников договора. Важное значение имели статьи Кодекса о незыблемости договора, о его обязательной силе для сторон. В нем было зафиксировано правило, согласно которому договор имел силу закона для участников соглашения или сделки. Должник отвечал перед кредиторами только своим имуществом, его нельзя было заключить в долговую тюрьму, как это практиковалось в некоторых странах.

В области **семейного права** Кодекс признавал господство мужа над женой и сильную отцовскую власть. Только брак, оформленный гражданскими властями, порождал права и обязанности супругов, детей и т.д. Муж обязан был оказывать покровительство жене, жена — слушаться мужа. Жена не могла без согласия мужа распоряжаться имуществом, выступать в суде, ее имущественные права были ограничены. Ребенок, родившийся вне брака, не имел права отыскивать своего отца.

Статьи Кодекса были написаны кратко и очень емко. В этом своде законов нашли отражение передовые для того времени принципы и нормы права. Кодекс оказал огромное влияние на гражданское законодательство многих стран.

За более чем вековую историю существования Кодекса Наполеона в его основные положения было внесено не так уж много поправок. Основные его положения действуют и в настоящее время.

В 1810 г. был принят **Уголовный кодекс**. Этот кодекс является наиболее значительным после гражданского. Он был создан на основе прогрессивных идей, которые были заимствованы из Декларации прав человека и гражданина 1789 г. В Декларации было указано: «Закон вправе запрещать только поступки, вредные для общества, все, что не запрещено законом, дозволено». Также в ней говорилось: «Закон есть выражение общей воли. Он должен быть одинаков для всех и тогда, когда оказывает покровительство, и тогда, когда карает». Статьи Декларации имели прямое отношение к уголовному праву и устанавливали принципы законности, равенства всех перед уголовным законом, соразмерность наказаний совершенным преступлениям и недопустимость обратного действия закона.

Кодекс состоял из четырех книг. Первые две из них можно назвать общей частью кодекса, так как они рассматривали общие вопросы назначения наказаний, их виды, уголовную ответственность.

Третья и четвертая книги фактически являлись его особенной частью и содержали перечень преступных деяний. В Кодексе устанавливалась традиционная трехчленная классификация преступных действий: преступления (наиболее тяжкие преступные деяния), проступки, полицейские нарушения.

В Кодексе устанавливались основания ответственности и освобождения от нее. Минимальный возраст привлечения к уголовной ответственности не был установлен, но к лицам, не достигшим 16 лет, применялись более мягкие наказания. Преступления и проступки делились на публичные и частные.

Уголовный кодекс обеспечивал охрану частной собственности: более половины статей были посвящены этим правоотношениям. За различные виды имущественных преступлений устанавливались суровые наказания. В последующие годы Кодекс неоднократно подвергался изменениям.

Одним из требований нового гражданского порядка, формировавшегося революцией, было создание независимой и самостоятельной юстиции, а также обеспечение равенства граждан в судах. Реорганизация старой **судебной**

системы заключалась в ликвидации частной и сеньориальной юстиции, в подчинении друг другу судебных учреждений, в отрицании системы пожизненной покупки судейских должностей.

Гражданские суды отделялись от уголовных, упрощалась судебная система, провозглашались гласность и открытость судопроизводства. Суды провозглашались независимыми от короны, их организация основывалась на выборности судей на местах, судебные функции были полностью отделены от административных.

По Конституции 1791 г. судебная власть на любых ее уровнях осуществлялась выборными судьями. При этом судьи не могли вмешиваться в дела законодательства и управления. Смещение судьи в случае совершения им должностного преступления осуществлялось в судебном порядке. Для рассмотрения уголовных дел был учрежден суд присяжных.

В период якобинской диктатуры действовал, как говорилось выше, Чрезвычайный уголовный трибунал, в составе которого были постоянные судьи, временные судьи (присяжные заседатели), общественные обвинители и два помощника. Было введено ускоренное судопроизводство. Виновным лицам назначалась единственная мера наказания — смертная казнь.

Во время Директории судебная ветвь власти состояла из кассационного трибунала, департаментских трибуналов, мировых судей. В период Консульства наряду с кассационным судом действовали апелляционные суды, высшие суды и низшие суды.

При правлении Наполеона действовали суды исключительной юрисдикции, окружные и мировые суды. Существовали кассационный и апелляционный суды.

В период реставрации монархии Бурбонов были учреждены суды исключительной юрисдикции, кассационный, апелляционный, окружные суды и мировые судьи. Аналогичные суды действовали во времена Второй империи.

Парижская коммуна упразднила старую систему судоустройства и судопроизводства. Судебная система Парижской коммуны состояла из общегражданских и военных судов. Совет Парижской коммуны являлся для всех судов кассационной инстанцией и судом первой инстанции по делам, представляющим особую важность. Судьи избирались.

В конце XIX в. утвердилась новая судебная система (рис. 33).

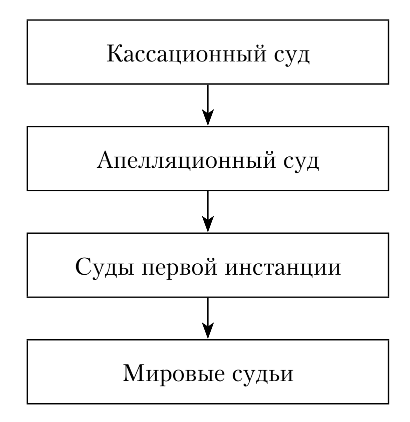


Рис. 33. **Судебная ветвь власти Франции**

Одной из самых важных исторических особенностей судебно-правовой системы стало раннее возникновение в ней отдельной административной юстиции — со своей юрисдикцией и процедурой. Возможность проконтролировать в судебном порядке и тем более обжаловать решения органов исполнительной власти (не верховной), чиновников и должностных лиц уже с XVIII в. рассматривалась как одна из гарантий успешной деятельности институтов управления. В особенности такая возможность была важна для обеспечения гарантий гражданских прав.

В 1800 г. были созданы советы префектур. Они состояли из лиц, назначавшихся главой государства. Здесь можно было обжаловать решения о национализации имущества, разобрать жалобы частных лиц по налогообложению, споры государственной администрации и предприятий общественных работ. Высшей инстанцией административной юстиции был Государственный совет.

Впоследствии возник еще один орган, включенный в систему административной юстиции, — трибунал конфликтов. Особое значение ему придавалось в период Второй республики: в состав трибунала входили высшие судьи республики, в нем председательствовал министр юстиции. Трибунал занимался разрешением споров о подсудности и о противоречиях в юрисдикции разных учреждений

и институтов исполнительной власти. В 1852 г. трибунал был уничтожен, но в 1875 г. восстановлен вновь.

Таким образом, в Новое время во Франции действовали различные судебные системы. Кроме того, существовала прокуратура, в функции которой входили поддержание обвинения и контроль за действиями должностных лиц суда.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Что отличало развитие буржуазной модели государства во Франции от английской модели?
2. Какая форма правления была установлена первой революционной Конституцией Франции?
3. Какая форма государственного управления была установлена якобинской Конституцией?
4. Охарактеризуйте политическую фигуру Наполеона Бонапарта.
5. Каков был государственный аппарат Первой французской империи?
6. Каковы причины реставрации монархии Бурбонов?
7. Что такое бонапартизм, какие его признаки сформировались во Франции?
8. В чьих руках концентрировалась вся полнота власти по Конституции Франции 1852 г.?
9. Каков практический опыт Парижской коммуны?
10. Охарактеризуйте государственный аппарат Парижской коммуны.
11. Какие конституционные законы утвердили государственный строй Третьей республики?
12. Как повлияла Французская буржуазная революция на становление национальной правовой системы?
13. Раскройте особенности буржуазного права Франции.
14. Какие традиции старой французской цивилистики лежат в основе Кодекса Наполеона?
15. Охарактеризуйте законодательство Парижской коммуны.

7.4. Германия — создание единого государства

Германия позже других европейских стран вступила на путь капитализма. Реформы в Пруссии и других германских государствах носили ограниченный характер.

К началу XVIII в. Германия состояла из множества государств (более 300), каждое из которых имело свою тамо-

женную систему, органы управления и законодательство. Среди германских княжеств можно выделить Пруссию, Саксонию, Баварию и особенно Австрию.

7.4.1. Эволюция германской государственности

Мир уже поделен! Мы не хотим никому мешать, но мы и не позволим никому стать нам на пути в наступающем столетии ... немецкий народ будет молотом или наковальней.

Князь Бернгард фон Бюлов, германский государственный и политический деятель

В результате наполеоновских войн карта Германии была перекроена. Священная Римская империя германской нации исчезла. В 1806 г. был создан **Рейнский союз**, объединивший 16 монархий под протекторатом Франции.

После поражения Франции, согласно Парижскому трактату 1814 г., был образован **Германский союз**, состоявший из 34 государств и четырех вольных городов. В новом объединении отсутствовали центральные органы власти, кроме единственного — Союзного сейма, состоявшего из представителей правительств государств, вошедших в Германский союз. Решения Сейма требовали единодушного согласия всех его членов, что парализовывало его деятельность.

Доминирующая роль в Германском союзе принадлежала Австрии. Данный Союз не был ни унитарным государством, ни федерацией, так как каждое государство в нем оставалось независимым.

Вскоре главенствующую роль стала играть Пруссия, экономическая мощь которой постоянно увеличивалась. Во второй половине XVIII в. она достигла уровня крупной европейской державы. Этому во многом способствовала проводимая при прусском короле Фридрихе II (1740—1786 гг.) прогрессивная по своей сути политика «просвещенного абсолютизма», сопровождавшаяся упорядочением государственных финансов и судопроизводства, ослаблением внутригосударственных таможенных, цеховых и других феодально-бюрократических ограничений, некоторым улучшением положения крепостных крестьян.

Проводимые реформы способствовали началу буржуазного по своему характеру процесса модернизации страны. Развитие капиталистического предпринимательства стимулировалось и повышением боеспособности государственной армии (в то время Пруссия обладала четвертой по величине армией в Европе).

Однако, несмотря на это, Германский союз был рыхлой структурой: вопрос о его единстве оставался открытым. В Пруссии и других германских государствах под влиянием французской революции возникло буржуазно-демократическое движение, переросшее в вооруженную борьбу. В 1830 г. вспыхнула революция, которая вскоре была подавлена.

Союзный акт 1815 г. предписывал не только форму отношений между немецкими государствами, но и будущее внутреннее устройство этих государств на основе сословно-представительных конституций.

В 1834 г. 18 немецких государств образовали **Таможенный союз**. Австрия и ее сателлиты к нему не присоединились. Больше всех от участия в союзе выиграла Пруссия.

Эволюция германской государственности продолжалась и в последующие годы: в 1866 г. был образован **Северогерманский Союз**, в 1871 г. — **Германская империя** в виде федерации.

7.4.2. Конституции германских государств

> Конституции, давшие начало развитию германского конституционализма, стали одним из факторов, способствовавших медленному эволюционному превращению абсолютистских монархий в ограниченные.
>
> *Н. А. Крашенинникова*

С 1816 по 1847 г. в большинстве германских государств были приняты первые конституции, в основном в форме октроированных (дарованных монархами) хартий.

Формы правления, предусматривавшиеся этими конституциями, мало отличались одна от другой. Так, согласно конституционному акту Великого герцогства Баденского, принятому в 1818 г., наследственный великий герцог объединял в своем лице практически всю верховную власть. Он

осуществлял исполнительную власть, ему вверялся контроль над законодательной властью. Великий герцог мог созывать, распускать ландтаг (парламент), отсрочивать его заседания, расширять или сужать круг вопросов, подлежащих обсуждению. Ему же предоставлялось право законодательной инициативы, право утверждения и обнародования законов. Более того, Конституция предусматривала и прямое законотворчество герцога в форме указов.

Высшая палата ландтага представляла собой сугубо феодальное учреждение, состоявшее из принцев, глав бывших владетельных фамилий, нескольких депутатов земского дворянства, лиц, назначенных герцогом. Нижняя палата избиралась из депутатов городских и сельских округов на основе двухступенчатых выборов лицами, достигшими 25-летнего возраста, с учетом ценза оседлости. Возрастной ценз для самих депутатов повышался до 30 лет[1].

Согласно Конституции, правительство за результаты своей деятельности было ответственным только перед монархом. Оно отчитывалось перед ландтагом о расходах при внесении в него проекта очередного бюджета. Отставка и назначение членов правительства осуществлялись только монархом.

Все германские конституции содержали ограниченный перечень демократических прав и свобод, которые, однако, не предусматривали закрепленных законом гарантий их осуществления и содержали оговорки, которые фактически сводили их действие на нет. Так, провозглашенное в баденской Конституции положение о равноправии всех жителей соседствовало с многочисленными привилегиями, предусмотренными для дворянства (например, с положением о нераспространении воинской повинности на членов бывших влиятельных фамилий). В декларируемый перечень прав и свобод входили свобода совести, печати, передвижения, выбора профессии, неприкосновенность частной собственности и личности, независимость судей и право баденцев на ведение их уголовных дел в обычных судах, запрещение произвольных арестов.

В 1848—1849 гг. в Германии произошла незавершенная буржуазно-демократическая революция. Главной ее движущей силой были рабочие, ремесленники, мелкие

[1] См.: История государства и права зарубежных стран. Т. 2 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 127.

крестьяне. Революция потерпела поражение. Рабочий класс был неорганизованным и недостаточно зрелым, крестьянство в основной своей массе не поднялось на борьбу с помещиками, а либеральная буржуазия оставалась политически нерешительной. Если во Франции XVIII в. в ходе революции были уничтожены почти все пережитки феодализма, то в Германии сохранилось господство помещиков, а страна осталась политически раздробленной. Буржуазии удалось добиться лишь некоторых реформ.

В 1850 г. в Пруссии была принята Конституция. Она закрепила представительное правление и включила в систему высших государственных органов двухпалатный парламент. Одна его палата (палата депутатов) была выборной, другая (палата господ) состояла из назначенных королевским указом принцев крови, князей и других лиц. Избиратели нижней палаты делились на три курии (разряда) в зависимости от размера уплачиваемых ими прямых государственных налогов. Каждый разряд в целом платил 1/3 часть общей суммы налогов и выбирал 1/3 часть выборщиков, которые, в свою очередь, и избирали депутатов.

Король обладал правом законодательной инициативы, правом вето. Он оставался главой исполнительной власти. Личность короля провозглашалась неприкосновенной, в его руках сосредоточивались командование армией, назначение правительства, и прежде всего **министра-президента**, ответственного перед ним, всех высших гражданских и военных должностных лиц. Королю вверялся контроль над ландтагом, в том числе он обладал правом его досрочного роспуска.

Конституция декларировала определенный набор демократических прав и свобод: свободу собраний и союзов, свободу слова и неприкосновенность личности. Подробная регламентация всех этих прав и свобод должна была быть осуществлена текущим законодательством, которое так и осталось неразработанным. Перечень демократических прав и свобод сопровождался определенной оговоркой, которая, по сути, сводила его на нет. Свобода собраний, например, ограничивалась одним важным условием, касавшимся лишь «низших слоев общества»: собрания разрешалось проводить только в помещении — под крышей. Люди, не имевшие средств на оплату аренды соответствующих помещений, лишались права на собрания.

Государственные органы получили право запрещать газеты и журналы после двух предупреждений, «если их направленность подвергала опасности общественное благополучие». Такую «направленность» усматривали, например, в осуждении военной политики правительства.

Провозглашалось право на бесплатное обучение в публичных начальных школах. Государство при этом гарантировало выделение необходимых средств для их содержания. Предоставлялось также право учреждать частные школы и руководить ими всем лицам, способным доказать «нравственную, научную и техническую способность» к этому. Вместе с тем Конституция предписывала строгий государственный надзор за школами с целью пресечения всякого вольнодумства. Учителя публичных школ наделялись правами и обязанностями государственных чиновников со всеми вытекающими из этого последствиями.

Особое внимание уделялось армии. Высшее командование ею принадлежало королю. Закреплялись всеобщая воинская повинность и право короля в случае войны созывать народное ополчение, использовать армию для подавления внутренних беспорядков, издавать постановления о воинской дисциплине.

Говоря об ограниченном характере демократических положений первых германских конституций, нельзя не отметить и их исторического значения. Они открывали возможности для формирования политической оппозиции, что явилось серьезным достижением немецкой буржуазии в борьбе за политическую власть.

7.4.3. Рождение Германской империи. Немецкая неопределенность

> Рожденная в войнах, нечестивая Германская империя прусской нации могла быть только милитаристским государством. Таковым оно и жило, занозой в теле человечества.
>
> *Томас Манн, немецкий писатель*

Успехи Германии в осуществлении промышленного переворота создавали условия для консолидации страны. В 1862 г. премьер-министром Пруссии стал Отто фон Бисмарк, остававшийся на своем посту до 1890 г. Выходец

из прусской аристократии, Бисмарк отличался внешней импозантностью, железной волей, громадной трудоспособностью, личной отвагой.

Своей репутацией «железного канцлера» он был обязан политическим успехам и курсу на силовые методы закрепления прусского господства в немецкоязычной Центральной Европе.

Целенаправленная политика Бисмарка по возвеличиванию Пруссии придала процессам реформирования необходимый динамизм. Он показал себя политиком твердой воли и большого практического ума. Его отличала полная бесцеремонность в выборе средств для защиты интересов прусской монархии. Бисмарк тратил крупные средства на увеличение армии и отклонял требования буржуазии о проведении либеральных реформ. В одном из выступлений Бисмарк заявил, что «великие вопросы эпохи» решаются не парламентскими речами и голосованием, а «железом и кровью».

Прусской монархии нужна была сильная армия для удержания в повиновении народа и проведения войн с целью насильственного объединения Германии под своим главенством. Главной помехой на этом пути стала Австрия. Она также претендовала на лидерство и противилась планам Бисмарка. Правители ряда малых государств боялись поглощения их владений Пруссией и были на стороне Австрии. Вскоре Бисмарк объявил войну Дании и потребовал, чтобы она отказалась от входивших в нее немецких территорий. Прусские войска легко разбили слабую датскую армию, но Австрия не согласилась с действиями Пруссии.

Бисмарк решил нанести удар Австрии. В 1866 г. прусская армия вторглась во владения Австрии и 3 июля разгромила ее войска при чешском селении Садова. Битва эта решила исход борьбы за главенство Пруссии в Германии. Пруссия окончательно присоединила малые немецкие государства, расположенные в центре Германии.

В 1866 г. был создан **Северогерманский союз** под главенством Пруссии, состоявший из 22 немецких государств. Все они сохранили монархическое устройство, свои династии и правительства, отдельные армии, законы и судебные порядки. В 1867 г. была принята конституция Северогерманского союза, согласно которой вся власть переходила президенту союза — прусскому королю, канцлеру и общесоюзному рейхстагу.

После разгрома Австрии главной помехой на пути дальнейшего объединения Германии во главе с Пруссией стала империя Наполеона III. Ее правительство требовало, чтобы южные немецкие государства оставались вне объединенной Германии, и строило планы захвата ряда немецких земель на левом берегу Рейна. Бисмарк решил разгромить Францию, чтобы завершить объединение Германии «сверху», что ему и удалось в результате победы во франко-прусской войне (1870—1871 гг.). Лучше вооруженная и более многочисленная армия Пруссии нанесла французским войскам сокрушительное поражение и оккупировала значительную часть Франции.

В 1871 г. в Версале было объявлено о создании **Германской империи** во главе с императором, которым стал прусский король Вильгельм I. Он получил название германского императора. В состав Германской империи вошли участники Северогерманского союза и южногерманские государства со своими династиями и правительствами. Эльзас и часть Лотарингии были отторгнуты от Франции и присоединены к Германской империи.

В 1871 г. была принята Конституция Германии. Конституция даже формально не провозглашала принцип «народного суверенитета», который приходил в противоречие с консервативными представлениями правящих кругов (и в значительной мере народных масс) о государственной власти монарха, воля которого считалась высшей.

От имени императора (кайзера) осуществлялись и исполнительная, и законодательная власть, определялась компетенция государственных учреждений и должностных лиц. Его обширнейшие полномочия были закреплены в Конституции. Являясь главой исполнительной власти, он назначал должностных лиц империи, и прежде всего канцлера. Ему принадлежало право созывать, закрывать и распускать палаты парламента, а также право «разработки и публикации» имперских законов и надзора за их исполнением.

Согласно конституции были образованы две палаты: *Союзный совет* (бундесрат) и *рейхстаг*. Часть депутатов Союзного совета назначал император, а часть назначалась правительствами союзных государств. Депутаты рейхстага избирались. Союзный совет имел право издания указов, имевших силу закона, обладал законодательной властью

помимо рейхстага. Ряд важнейших своих полномочий король осуществлял с его согласия: объявление войны и мира, заключение международных договоров, проведение военных и иных операций в отношении государств, не выполняющих своих союзных обязанностей, и пр. (рис. 34).

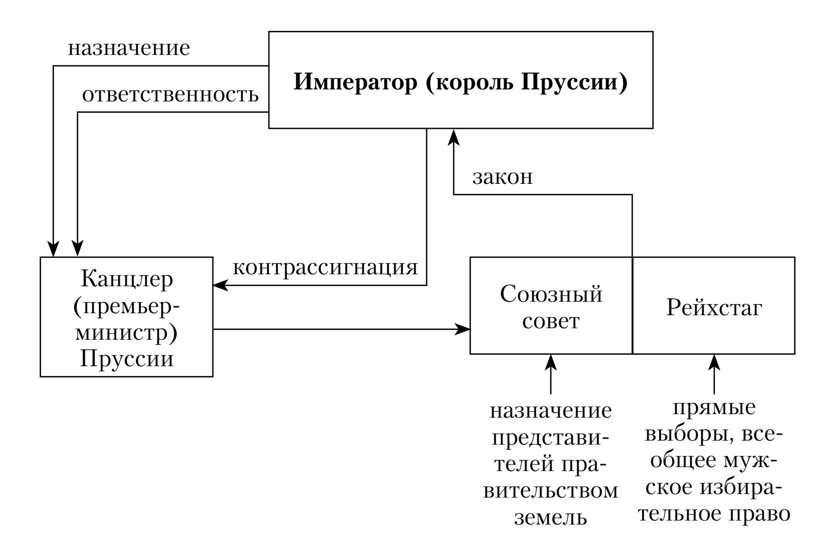


Рис. 34. **Государственное устройство Германской империи по Конституции 1871 г.**

Рейхстаг предпринимал неоднократные попытки установить контроль за исполнительной властью, но на практике системы разделения властей не существовало, а система сдержек и противовесов не действовала.

Имперское *правительство* представлял канцлер, функции и полномочия которого были очень широки. Местные правительства, главным образом, исполняли имперские законы. Конституция 1871 г. не знала принципа «ответственного правительства», ставшего лозунгом либеральной буржуазии. На исполнительную власть по Конституции фактически не возлагалось никакой ответственности.

Почти самодержавная власть германского императора должна была сдерживаться лишь правом канцлера на контрасигнатуру. Канцлер также должен был ежегодно пред-

ставлять Союзному совету и рейхстагу отчет о расходах, но сместить его с должности мог только император, что превращало его ответственность в фикцию.

Конституция законодательно закрепила «жесткую» модель государственного устройства. В нее были включены положения, закрепляющие организационную структуру весьма своеобразной формы германской федерации, получившей название «союз неравных». Господствующее положение в федерации занимала Пруссия, без ее согласия не могло быть изменено ни одно из положений Конституции.

Конституция 1871 г. была выражением компромисса между феодально-юнкерским землевладением и прусско-германским капиталом. Она отразила отсутствие четкой определенности и стратегии развития Германии.

7.4.4. Государственный режим кайзеровской Германии

> В это время не только снимается множество феодальных препон, но и создается общеимперская партийная система, растут рабочие организации.
>
> *Н. А. Крашенинникова*

Путь объединения Германии был полон противоречий, на что непосредственно влияли частые изменения политического режима в стране. Однако решение главной задачи — объединения страны — способствовало ее бурному экономическому прогрессу, развитию капиталистического предпринимательства, созданию множества акционерных компаний, банков, новых отраслей промышленности. В стране был создан центральный имперский банк, ставший мощным рычагом осуществления экономической политики правительства. Были введены единая система мер и весов, таможенные тарифы, патентное законодательство и пр. Была учреждена общегерманская валюта. Увеличилось число рабочих, что сделало рабочий класс новой политической силой.

Политический вес немецкой буржуазии в стране и за рубежом значительно возрос, хотя по-прежнему в государственном аппарате, в дипломатии, в армии тон задавала консервативная аристократия, ярким представителем которой был и сам канцлер.

Исторические силы, которые пришли в действие благодаря объединению страны, были сильнее реакционных устремлений ее правящих кругов. Рост влияния рабочего класса, успехи оппозиционных партий на выборах в рейхстаг — все это определило резкий поворот правительства вправо. Правительство Бисмарка усилило вмешательство не только в экономику, но и в другие сферы общественной жизни, в частности пресекая с помощью репрессивного законодательства деятельность рабочих организаций. В этот период фактически решался вопрос об установлении в сфере экономики и политики жесткого управления канцлера. Все, кто выступал против нового курса, объявлялись противниками подъема экономики, роста занятости в промышленности, сторонниками «безумных» идей социал-демократов, ведущих народ к насилию.

Был принят закон, направленный «против общественно опасных стремлений социал-демократов», названный впоследствии «исключительным законом против социалистов». Закон запрещал все организации, имеющие целью посредством социал-демократических, социалистических и коммунистических стремлений свергнуть существующий государственный строй. Запрещались собрания и печатные издания, пропагандировавшие «подобные стремления», сбор средств с этой целью и пр.

Бесполезность репрессивных мер против социалистов проявилась сразу же после принятия этого закона. Чтобы лишить социал-демократов опоры в массах, Бисмарк провел беспрецедентную по тем временам акцию — ввел комплекс тщательно разработанных законов о социальном страховании: на случай болезни, в связи со старостью, инвалидностью, при несчастных случаях. Это стало одним из ярчайших примеров неизменно проводившейся им политики социального маневрирования. Действие закона распространялось, однако, лишь на часть рабочих, за счет которых и проводилось само страхование. Вместе с тем значимо то, что впервые в истории Европы было введено государственное социальное обеспечение.

Однако в конце 1880-х гг. бесперспективность управления общественной и политической жизнью Германии с помощью репрессивных законов и непоследовательных уступок рабочему движению проявилась со всей очевидностью. В 1889—1890 гг. состоялось более 1100 рабочих

забастовок, принимавших все более массовый характер[1]. Политика Бисмарка зашла в тупик. Исключительный закон против социалистов был отменен, что и стало непосредственной причиной отставки Бисмарка, а также последующей очередной демократизации политического режима.

При всех сменах методов и средств осуществления внутригосударственной политики неизменным, однако, оставался агрессивный внешнеполитический курс Германии, ставший прямым следствием объединения страны «железом и кровью» под гегемонией Пруссии. Германский милитаризм создал в Европе тот тип международных отношений, который вошел в историю XIX — начала XX в. под названием «вооруженный мир». Его сущностью стала систематическая подготовка к локальным войнам, а затем и к мировой войне. Германское правительство неуклонно готовилось к ней, создавая самую крупную агрессивную армию за счет увеличивавшихся военных ассигнований, что приводило к прямым нарушениям Конституции.

Резкая активизация агрессивной милитаристской политики перед Первой мировой войной привела к очередному изменению политического режима в стране, к введению новых репрессивных законов. В 1908 г. был принят закон о союзах и собраниях, запрещавший лицам, не достигшим 18-летнего возраста, участвовать в политических союзах и в антивоенной деятельности.

Ужесточились нормы уголовного права против военнообязанных и военнослужащих, были введены военно-полевые суды, сфера действия которых расширилась за счет передачи им значительного круга дел: о сопротивлении властям, о государственной измене и других тяжких уголовных преступлениях. Установилась жесткая военная цензура над прессой[2].

За короткий срок Германия стала самой мощной военной европейской державой, которая бросила вызов Англии, Франции и России, что привело к Первой мировой войне, в которой Германия потерпела поражение. Монархия была упразднена. После окончания Первой мировой войны в Германии начался процесс становления республиканского конституционного строя.

---

[1] См.: История государства и права зарубежных стран. Т. 2 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 149.

[2] См.: Там же. С. 149—150.

7.4.5. Право. Германское гражданское уложение 1896 г.

Каждому германскому государству были необходимы свои государственные национальные кодексы.
Н. Т. Гённер, немецкий юрист

В то время как в праве Франции и Англии интересы буржуазии нашли широкое отражение, германское законодательство Нового времени, по сути, не отказалось от использования норм феодального права. Жители продолжали разделяться на господ и слуг, сохранялся сословный строй.

В 1794 г. было принято Прусское земское уложение, состоявшее из двух частей. В первой содержались нормы гражданского права, во второй говорилось о правовом положении сословий, статусе государственных учреждений, школ, церкви. В нее же были включены статьи уголовно-правового характера.

Король Фридрих II, отдавая дань времени и, вероятно, понимая опасность идей Французской революции 1789 г., настоял на следовании составителями Уложения принципам естественного права. Уложение провозглашало защиту прав личности, собственности подданных. Это стало определенным прогрессом, хотя и после принятия Уложения ограничивалось право собраний. Без разрешения не дозволялось проводить даже банкеты и маскарады, преследовались авторы и издатели «опасных книг», те, кто «непочтительно критиковал правительство», и т.д. Вместе с тем расширялись права церкви. Особое место отводилось королю.

Рассуждения о защите прав подданных, их собственности в условиях полицейского режима носили символический характер. Тем не менее сам факт частичного признания прав личности, института буржуазной собственности как основы гражданских отношений, будучи данью времени, был шагом вперед на пути становления новой системы права.

Уложение изобиловало нравоучительными рассуждениями и в то же время предписывало применять пытки, палочные удары. Содержание и форма Уложения в большей мере отражали интересы помещиков, а не буржуазии.

Германское право получило развитие в процессе объединения германских государств. Так, в 1847 г. на конференции

Таможенного союза был принят Общегерманский вексельный устав, впервые применивший единообразное регулирование вексельного оборота. Его принятие укрепило позиции Пруссии в правовой сфере. В 1857 г. на обсуждение Союзного сейма были представлены два проекта Торгового кодекса: прусский и австрийский. Законодатели выбрали в качестве основы для будущей общегерманской кодификации торгового права прусский проект. Принятие в 1861 г. Общегерманского торгового уложения окончательно закрепило ведущую роль Пруссии в создании единого экономического и правового пространства.

В 1896 г. была закончена разработка Германского гражданского уложения[1]. В 1900 г. оно вступило в силу. Уложение было основано на нормах римского права, а также учитывало положения германского права. Особенное влияние на Уложение оказали Саксонский гражданский кодекс 1863 г., городское и каноническое право.

Гражданское уложение состояло из пяти книг. Первая книга содержала общую часть, остальные были посвящены соответственно обязательному, вещному, семейному и наследственному праву.

Уложение признавало юридическое лицо в качестве субъекта гражданского права. Юридические лица делились на два вида: ферейны (общества, союзы) и учреждения. Ферейны, в свою очередь, могли быть хозяйственными и нехозяйственными, но лица, входившие в них, были связаны друг с другом членскими правами и обязанностями. Частные лица образовывали учреждения и выделяли для этого определенное имущество. За юридическими лицами признавалась широкая правоспособность.

Все вещи подразделялись на земельные участки и движимые вещи. Движимостью считалось все, что не являлось земельными участками и их принадлежностями, прочно связанными с землей.

Устанавливались следующие **вещные права**: право собственности, владение, пользованием чужими вещами (земельные и личные сервитуты, узуфрукт), право на полу-

---

[1] Комиссия по созданию Уложения трудилась 14 лет. Вначале проект не прошел, так как был написан сложным языком и содержал множество абстрактных определений. Вторая комиссия состояла наполовину из юристов-практиков, что позволило ей разработать окончательный вариант текста Уложения.

чение ценности из чужой вещи (залог движимости, ипотека недвижимости), право на приобретение какой-либо вещи (право преимущественной покупки, право охоты, рыбной ловли).

Право **собственности** являлось основным вещным правом. Подчеркивалась свобода частной собственности. Были предусмотрены ограничения для собственника земельного участка.

Уложение давало определение **обязательства**. Наиболее распространенным способом возникновения обязательственных правоотношений являлись договоры. Они основывались на принципе свободы. Обязательным условием действительности договоров являлось волеизъявление сторон, т.е. внешнее выражение воли. Оспорить сделку, заключенную под влиянием заблуждения, разрешалось немедленно, а под влиянием насилия, обмана — в течение года. Тем самым законодатель стремился придать договорным отношениям стабильный характер. В качестве возникновения обязательств признавались и деликты.

Единственной формой **брака** был гражданский брак. Женщины могли вступать в брак по достижении 16 лет, мужчины — 21 года. Для заключения брака также необходимо было обоюдное согласие. Необходимым условием для последующего заключения брака являлось обручение. В случае нарушения этого договора наступала имущественная ответственность. Закреплялось главенствующее положение мужа. Ему предоставлялось право решать все вопросы, касавшиеся совместной супружеской жизни. Брачный договор определял имущественные отношения супругов. Право собственности на имущество супругов считалось раздельным, если договором не устанавливался другой порядок. Отец был наделен полной властью над детьми.

Уложение различало **наследование** по закону и по завещанию. Свобода завещаний несколько ограничивалась. Так, для некоторых лиц устанавливалась завещательная доля. Завещать можно было с 16 лет.

Дополнением к Гражданскому уложению стал Торговый кодекс, регулировавший торговые сделки (совершенные коммерсантами и отражавшие интересы их сторон).

В 1871 г. было принято **Уголовное уложение**. На первом месте среди преступлений стояли государственные

(оскорбление императора и местных государей, фальшивомонетничество, основание тайных организаций и т.д.). Много внимания уделялось преступлениям против собственности и личности. Уложение предусматривало такие наказания, как смертная казнь, заключение в рабочем доме, тюремное заключение, помещение в крепость, арест, ограничение в правах, штраф. Основной целью наказания являлось устрашение.

Имперский закон 1877 г. установил следующую систему **судоустройства**: низшие или участковые, земские или окружные суды, высшие земские или областные суды, имперский (Верховный) суд.

Мелкие правонарушения единолично или с участием двух шеффенов (заседателей) разбирали участковые судьи. Окружные суды являлись апелляционной инстанцией для участковых судов и рассматривали тяжкие уголовные преступления с участием 12 присяжных.

Областные суды принимали апелляции на приговоры окружных судов и выполняли ревизионные функции. Верховный (имперский) суд являлся высшим ревизионным органом по всем делам, а также судом первой инстанции по делам о государственной измене и шпионаже.

В случае особой обстановки учреждались военные и полевые суды.

В суде сторонам предоставлялись широкие процессуальные права для предоставления доказательств. Суд давал оценку доказательствам. В уголовном процессе были сильны обвинительные начала, значительной, особенно на стадии предварительного расследования, была роль полиции.

Формально возбуждение уголовного преследования и составление обвинительного заключения возлагались на прокурора. Фактически основой этих актов становились материалы, полученные полицией. Адвокат мог полностью ознакомиться с делом только после окончания предварительного следствия. Кроме того, допускалось усиление обвинения в стадии судебного разбирательства. Совместно с прокурором дополнительным обвинителем мог выступать потерпевший. Такой особенности не знало уголовно-процессуальное право других стран. Допускался пересмотр не только обвинительных, но и оправдательных приговоров.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Какую роль в истории Германии сыграли наполеоновские войны?

2. Раскройте эволюцию германской государственности в XVIII—XIX вв.

3. Почему Германию XIX в. нельзя назвать в истинном смысле модернизированной страной?

4. Назовите отличительные особенности буржуазного государства в Германии.

5. Кто осуществлял законодательную власть в Пруссии согласно Конституции 1850 г.?

6. Дайте характеристику политической фигуры О. Бисмарка.

7. В какой форме объединила немецкие земли Конституция Германии 1871 г.?

8. Каков был титул главы германского государства по Конституции 1871 г.?

9. Назовите отличительные особенности германского права.

10. Каковы основные положения Германского гражданского уложения?

11. Назовите основные черты германского уголовного права. Чем оно отличалось от французского?

12. Каковы особенности судебной системы и судопроизводства Германии?

7.5. Образование Соединенных Штатов Америки — особенности развития государственности и права

Образование и становление государства США в Новое время стало результатом формирования американской этнической общности из колонистов, выходцев из Европы, бóльшая часть которых переселилась в Америку в поисках свободы.

Определяющим фактором создания здесь государства и права были национально-освободительная борьба, а также наличие свободных территорий, на которых по мере их освоения устанавливались буржуазные отношения. Поэтому в ходе социально-экономических преобразований в США не наблюдалось той последовательности событий (этапов развития), которая четко просматривалась в ходе английской и французской буржуазных революций.

7.5.1. Организация управления в североамериканских колониях Англии

> Впервые прибывший в Америку европеец кажется ограниченным в своих намерениях, равно как и в своих взглядах; но очень скоро он сменяет свой масштаб. Едва вдохнув наш воздух, он строит новые планы и пускается в предприятия, о которых и не помышлял в своей стране...
>
> *Сен-Жан Кревкер,*
> *французский аристократ, приехавший в североамериканскую колонию в 1759 г.*

Первые английские колонии на Атлантическом побережье Северной Америки были основаны в начале XVII в. Они были чисто экономическими проектами, и их правовой статус определялся колониальными хартиями, которые представляли собой своеобразные договоры между Британской короной и той или иной компанией. Более полутора столетий после основания англоязычных поселений в Северной Америке обстановка в них оставалась относительно спокойной. Предоставленное самому себе, население британских колоний имело один из самых высоких в мире уровней жизни.

В последующем своем развитии отношения между короной и колониями во все возрастающей степени приобретали политический характер.

Население первых британских колоний состояло из законтрактованных лиц, обязанных в течение трех-четырех лет выплатить компании стоимость их проезда в Новый Свет, значительного числа заключенных, рабов-негров. Со временем усилился приток в страну политических и религиозных оппозиционеров из Европы и иных свободных переселенцев.

Колониальное сообщество не было однородным с момента своего возникновения. В него входили плантаторы, буржуа, свободные мелкие фермеры, купцы, судовладельцы. На социальные противоречия накладывались религиозные противоречия, существовавшие между различными направлениями протестантизма, католиками, другими верованиями.

Острые противоречия существовали между плантаторским Югом, экономика которого была основана на рабовладении, и промышленно-аграрным Севером, где развивались капиталистические отношения. В южных колониях землевладельцы заводили обширные плантации, где возделывались рис и табак. Для их обработки использовался труд черных рабов-африканцев, поскольку обратить в рабство североамериканских индейцев не удавалось.

В северных колониях рабский труд применялся мало. Основную массу населения составляли фермеры-крестьяне, владевшие относительно небольшими участками земли. Создавались льняные, кожевенные и шерстяные мануфактуры. Несколько колоний, оказавшихся между Севером и Югом, в социально-экономическом плане заняли промежуточное положение.

Система британского колониального управления в своих основных чертах сложилась к концу XVII в. К этому времени существовало 13 колоний, растянувшихся вдоль средней части побережья. К концу 70-х гг. XVIII в. население колоний достигло 3,5 млн человек, включая 500 тыс. рабов.

По своему правовому положению колонии подразделялись на три группы. В первую группу входили две колонии, имевшие хартии самоуправляющихся территорий, все их органы управления были выборными. Колонии второй группы (три колонии) принадлежали частным владельцам. К третьей группе относились колонии, являвшиеся владениями Британской короны (восемь колоний)[1]. Управление в них осуществлялось губернаторами, но создавались также и двухпалатные законодательные собрания. Решения колониальных законодательных собраний могли быть отменены назначавшимися короной губернаторами, наделенными правом абсолютного вето.

Английское правительство рассматривало колонии как сырьевой придаток метрополии и рынок сбыта английских товаров и проводило политику сдерживания разви-

---

[1] Жалованные королевские хартии предоставляли колонистам те права, свободы и гарантии, которые действовали в самой метрополии. К ним относились равенство всех перед законом, право на справедливое разбирательство дел судом присяжных, принцип состязательности в уголовном процессе, свобода передвижения, вероисповедания, гарантии от жестоких и варварских наказаний и пр. Однако в реальной жизни наблюдалось другое.

тия колоний. Английский парламент и король запрещали в колониях производство железных изделий и тканей. Было предписано вывозить их готовыми из Англии. Торговля с другими государствами также запрещалась с тем, чтобы английские купцы могли свободно поднимать цены на свои товары. Англия усиливала притеснение колоний, ограничивала экономическую активность буржуазии колоний. Одновременно нарастал военный и административный гнет метрополии.

Английский парламент принимал законы, душившие промышленность и торговлю в колониях. Была издана серия законодательных актов, увенчавшихся Актом 1756 г. о гербовом сборе со всех коммерческих сделок, лицензий и объявлений в газетах, средства от которого должны были пойти на покрытие расходов на оборону колоний и управление ими. Акт о гербовом сборе и последовавшие за ним попытки британских властей ввести другие пошлины поставили автономию колоний под угрозу, и американцы ответили на это решительными действиями. Появился лозунг: «Никакого налогообложения без представительства». Группы патриотов пресекали действия имперских сборщиков налогов и организовывали бойкот британского импорта. Укреплялись тенденции к объединению колоний, выразившиеся в фактическом установлении конфедеративных отношений между ними.

7.5.2. Американская революция. Декларация независимости

США — дитя мировой истории.
Ш. Перес,
государственный деятель Израиля

В конце XVIII в. в Америке начались открытые массовые антиправительственные выступления. В колонии были посланы английские войска.

Однажды английские купцы привезли в Бостон большую партию чая, который был обложен парламентом особым налогом. Не желая признавать право английского парламента облагать их налогами, местные жители, переодетые индейцами, напали на корабль и выбросили ящики с чаем в море. Это событие вошло в историю под названием «бостонского чаепития». Английские власти закрыли

бостонский порт для торговли. Во всех 13 колониях начались революционные выступления. Одна за другой колонии стали объявлять о своем отделении от Англии.

Американская революция характеризуется некоторыми особенностями, отличающими ее как от предшествовавшей английской буржуазной революции, так и от разразившейся вскоре после ее завершения Великой французской буржуазной революции.

Первая особенность американской революции состояла в том, что она произошла на территории, которая фактически не знала феодализма. Американское общество революционного периода не знало наследственной аристократии, помещиков и крепостных, цехов, гильдий. Оно было в массе своей демократично по духу, настроениям и убеждениям. Социальные противоречия в нем были менее остры, чем в Европе.

Вторая особенность американской революции заключалась в том, что она началась как национально-освободительное движение, переросшее затем в войну за независимость. Она стала одновременно национально-освободительным и национально-объединительным движением.

Американская революция сохранила в неприкосновенности рабовладельческую систему Юга, которая в течение долгих лет сдерживала развитие капитализма. Она слабо затронула и отношения собственности, сложившиеся в колониальный период, ликвидировав лишь пережитки феодализма в поземельных отношениях.

В 1774 г. в Филадельфии собрался Первый Континентальный конгресс представителей всех колоний. Он призвал к бойкоту английских товаров и в то же время попытался добиться компромисса с метрополией, составив петицию к королю, в которой колонисты просили прекратить притеснения и не давать повода к разрыву с короной. В ответ английское правительство начало военные действия.

В мае 1775 г. открылся Второй Континентальный конгресс. Под влиянием революционных настроений большинство его участников склонилось к разрыву с Англией. Конгресс признал своей армию из партизанских отрядов и назначил главнокомандующим Джорджа Вашингтона, решительного сторонника независимости, способного военачальника. В дальнейшем Вашингтон показал себя выдающимся политическим деятелем своего времени.

Британские войска и «минитмены» (добровольцы из местных жителей) столкнулись в колонии Массачусетс. Первые военные действия не дали ни одной из сторон значительного перевеса. В июне 1775 г. около тысячи британских солдат и офицеров погибло при штурме высоты Банкер-Хилл под Бостоном, и к марту 1776 г. войска оставили город. Американцы, в свою очередь, потерпели поражение в Лонг-Айлендском сражении и были вынуждены оставить Нью-Йорк. Они обратились к Франции за помощью и получили значительную поддержку.

4 июля 1776 г. вновь созванным Третьим Континентальным конгрессом была принята Декларация независимости — заявление об отделении от Англии и полной самостоятельности бывших колоний. В ней утверждалось, что «все люди сотворены равными, и все они одарены своим создателем неотчуждаемыми правами, к числу которых принадлежат: жизнь, свобода и стремление к счастью», что для обеспечения этих прав среди людей учреждены правительства, имеющие свою справедливую власть из согласия управляемых. Если же данная форма правительства не обеспечивает основных прав, то народ имеет право изменить или уничтожить ее и учредить новое правительство. По существу, Декларация провозгласила принцип национального суверенитета и признала за народом право на революцию.

Декларация независимости никогда не была юридическим документом в строгом смысле слова и не вошла в корпус действующего американского права, но ее предписания оказали большое влияние на весь ход развития американского конституционализма, на политическое и правовое сознание американского народа.

Провозглашение Декларацией независимости бывших английских колоний «свободными и независимыми штатами» означало появление на Атлантическом побережье Северной Америки 13 независимых суверенных государств. Хотя в Декларации и содержались слова «Соединенные Штаты Америки», это не означало, что США были созданы как единая федеративная республика.

Сам акт объявления бывших британских колоний независимыми суверенными государствами был событием исключительной важности не только для самих американцев, но и для всего остального мира.

В 1778 г. британские силы капитулировали под Саратогой. Убедившись в возможности американцев выстоять,

Франция послала им сухопутные и военно-морские подкрепления. Французская помощь оказалась решающей. В 1781 г. объединенная американо-французская армия окружила британские войска на полуострове Йорктаун в Вирджинии. Им пришлось капитулировать, что практически означало конец военных действий. Однако мирные переговоры в Париже завершились только в 1783 г. По условиям Парижского мира, Англия признала независимость Соединенных Штатов.

Война не только утвердила американскую независимость, но и способствовала либерализации жизни в Америке. Были отменены дворянские титулы, институционализированы буржуазно-демократические права и свободы, англиканская церковь потеряла статус официальной.

7.5.3. Конституционное развитие США. Конституция 1787 г. Билль о правах 1791 г.

> Америка — это страна, «где возникла впервые... идея великой демократической республики, где была провозглашена первая декларация прав человека и был дан первый толчок европейской революции XVIII века...»
>
> *К. Маркс*

Процесс принятия колониями собственных конституций начался 6 января 1776 г., когда Нью-Гэмпшир принял первую Конституцию. Моделью для многих штатов послужила Конституция Вирджинии, принятая 29 июня 1776 г.

Конституции штатов начинались с Декларации прав или с Билля о правах, в которых содержались традиционные для английских подданных права и свободы — освобождение из-под стражи под залог, запрет жестоких наказаний, свобода печати и выбора, право большинства на замену и изменение правительства, свобода слова, собраний, петиций, ношения оружия, неприкосновенность жилища, принуждение давать показания против самого себя и т.д.

Все конституции исходили из принципа разделения властей, склоняясь к идее верховенства парламента. В силу этого во всех штатах, за исключением трех, позиции исполнительной власти были слабее власти законодательной.

Только в двух штатах губернаторы были наделены правом отлагательного вето, в большинстве штатов судьи назначались не исполнительной, а представительной и законодательной властью.

Провозглашение всеми конституциями принципа народного суверенитета не помешало учредителям наделить политическими правами, прежде всего избирательными, только собственников. Для занятия выборных должностей в большинстве штатов вводился высокий имущественный ценз (для занятия сенаторской должности требовалось обладать 1—2 тыс. фунтов стерлингов), но и ограничения по религиозному признаку[1].

Конституции штатов принимались учредительными собраниями. Для их изменения лишь немногие конституции предусматривали особую процедуру. В остальных штатах поправки принимались в том же порядке, что и сами конституции, т.е. специально созываемыми собраниями.

В 1781 г. конгресс из представителей штатов принял первый конституционный документ, получивший название «Статьи конфедерации». Согласно ему, штаты объединялись в конфедерацию (Соединенные Штаты Америки). Каждый штат сохранял свою независимость и все права, кроме тех, которые передавались конфедерации. Представители штатов учредили конгресс, предназначенный для ведения общих дел. Каждый штат при решении вопросов в конгрессе имел один голос. Таким образом был создан союз государств — конфедерация, а не единое государство.

В 1787 г. в Филадельфии 55 делегатов из 12 штатов в течение четырех месяцев разработали и приняли Конституцию. Она состояла из преамбулы и семи статей, из которых четыре разбивались на разделы. В ней содержалось приблизительно 7000 слов.

В основу организации, компетенции и взаимодействия высших органов власти республики был положен принцип разделения властей, созданный не столько в соответствии с теориями великих европейских просветителей, сколько с учетом собственного опыта. Учредители конституции никогда не помышляли о создании трех независимых друг от друга властей. Согласно их взглядам, власть была единой, но имела три ветви: законодательную, исполнитель-

---

[1] См.: История государства и права зарубежных стран. Т. 2 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 32.

ную и судебную. К законодательной ветви власти относился конгресс США, состоявший из двух палат — сената и палаты представителей, исполнительную власть возглавлял президент, а судебная власть предоставлялась судам (рис. 35).

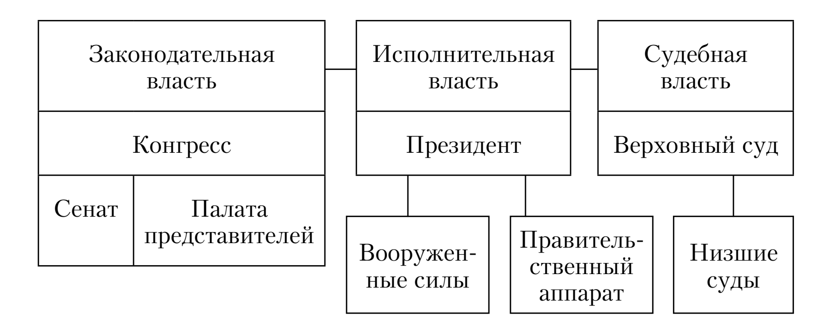


Рис. 35. **Государственный строй США по Конституции 1787 г.**

Основные положения Конституции действуют и в настоящее время. Чем объяснить такое долгожительство американской Конституции? Во многом оно связано с четко разработанной системой сдержек и противовесов в разделении ветвей власти, основанной на следующих принципах.

1. Ветви власти должны были изначально по-разному формироваться. Так, палата представителей конгресса избиралась гражданами, сенат — законодательными собраниями штатов. В настоящее время практически во всех странах, где существуют двухпалатные парламенты, верхняя и нижняя палаты формируются по-разному. Иначе формировались исполнительная и судебная ветви власти.

2. Закреплялись различные сроки полномочий ветвей власти. Так, члены палаты представителей избирались на два года, сенаторы — на шесть лет, президент избирался на четыре года, а судьи Верховного суда назначались пожизненно.

3. Авторы американской Конституции старались сконструировать такой механизм, который бы автоматически препятствовал одной из ветвей власти сконцентрировать в своих руках больше власти, чем ей отводится, т.е. узурпировать власть. Так, парламент мог отстранить президента

в порядке импичмента за совершение правонарушения, а средством влияния президента на парламент являлось президентское право вето.

По Конституции устанавливалось федеративное устройство и провозглашалось верховенство федерального права по отношению к праву отдельных штатов. Были созданы департаменты (министерства): военный, финансовый, иностранных дел. В каждом штате имелись свое законодательное собрание и губернатор.

Конституция 1787 г. признала Соединенные Штаты государством, развивающимся в территориально-государственном отношении, предусмотрев возможность вступления в него новых штатов.

В Конституции не говорилось о правах человека. Это «исправил» Билль о правах. В Конституцию были внесены первые 10 поправок. Признавалась недопустимость действий, нарушающих свободы граждан и прессы, вероисповедания, мирных собраний, права обращения к правительству, недопустимость привлечения к уголовной ответственности и назначения уголовного наказания без решения суда. Был введен суд присяжных, подсудимому предоставлялись широкие процессуальные права на защиту от обвинения.

Принятие Билля о правах явилось несомненной победой американской демократии. В то же время следует иметь в виду, что этот документ, как и сама Конституция, ничего не говорил о социально-экономических правах и свободах. Содержавшиеся в Билле о правах краткие предписания получили подробнейшее истолкование в многочисленных решениях Верховного суда и были детализированы в сотнях актов конгресса.

В Конституции отсутствовали некоторые важные политико-правовые принципы, содержавшиеся в Декларации независимости, конституциях штатов и Статьях конфедерации. В ней не было упоминаний о суверенитете штатов, о праве народа на восстание, об общественном договоре. В этом отношении она сделала шаг назад по сравнению с практикой и идеологией предшествующего революционного периода. Тем не менее для своего времени она была, безусловно, революционным документом и оказала огромное влияние на развитие конституционализма во многих других странах мира.

7.5.4. Гражданская война Севера и Юга. Государственно-правовые последствия

> Важным последствием Гражданской войны было значительное усиление президентской власти, которое фактически оказало существенное влияние на развитие этого института в течение всей последующей истории США и закончилось установлением «имперской президентской власти».
>
> *А. А. Мишин, российский ученый-юрист*

С конца Войны за независимость начался процесс расширения территории США. В ходе войн с индейцами происходил захват земель коренного населения. С конца XVIII в. создавались резервации, куда индейцев переселяли насильственным путем. При этом речь шла об областях, в которых белые поселенцы не были экономически заинтересованы. Из 75 млн га земли, предоставленной индейцам в 1896 г., только семь были пригодны в хозяйственном отношении. Часто индейцы заново с особой жестокостью изгонялись с отведенных им земель. Убийство американскими солдатами около 200 индейцев, среди которых 2/3 составляли женщины и дети, в резервации Пайн-Ридж в штате Южная Дакота положило начало истреблению индейских племен белыми. Племена отправлялись в зараженные малярией резервации. Так, в резервации в Оклахоме лишь немногие из индейцев выжили после заражения этой болезнью. К началу XX в. 22 индейских племени потеряли обещанные им «навеки» области проживания.

В период от принятия Конституции до начала Гражданской войны в 1861 г. территория США увеличилась в несколько раз за счет покупок и прямой агрессии. В начале XIX в. (1803 г.) у Франции была приобретена Луизиана — территория к западу от реки Миссисипи. Эта сделка, совершенная вопреки Конституции и помимо конгресса, удвоила первоначальную территорию США. Чуть позже (1819 г.) Испания уступила Флориду. В результате американо-мексиканской войны (1846—1848 гг.) США захватили Техас, Калифорнию, Аризону, Нью-Мехико, Неваду, Юту, часть Колорадо.

В последующие десятилетия США осуществляли территориальную экспансию теми же методами. В 1867 г. царь Александр II за ничтожную сумму (7,2 млн долл.) продал американцам огромную Аляску (ее площадь почти в три раза превышала площадь Франции). В результате испано-американской войны 1898 г. США захватили Пуэрто-Рико, о. Гуам, Филиппины, оккупировали формально объявленную независимой Кубу. Тем самым было положено начало имперской геополитики мирового господства.

Был утвержден порядок создания новых штатов. Когда население вновь осваиваемой территории достигало определенной численности, конгресс объявлял ее автономией, затем по истечении некоторого времени автономия реорганизовывалась в штат. К началу XX в. число штатов достигло 48.

В 1820 г. между промышленными северными штатами и рабовладельческими южными было достигнуто соглашение — так называемый Миссурийский компромисс, сущность которого сводилась к тому, что впредь рабовладельческие штаты не могли создаваться к северу от 36° 30´ с. ш. Географическое ограничение рабства не устранило противоречий, а лишь отсрочило столкновение Севера и Юга.

В процессе острой борьбы в США образовались партии. В 1828 г. была создана демократическая партия. Она опиралась на разнородные социальные силы, в основном представителей Юга. Через 25 лет возникла республиканская партия, также неоднородная в социальном плане, но более близкая по интересам к северянам. В республиканской партии образовалось два направления: правое (крупная городская и сельская буржуазия) и либерально-демократическое (мелкие предприниматели, фермеры и радикальная часть промышленной буржуазии).

К середине XIX в. отношения между северными и южным штатами обострились. В 1860 г. президентом США стал представитель либерально-демократического крыла республиканской партии Авраам Линкольн (1809—1865 гг.), выступавший за отмену рабства. В ответ рабовладельцы южных штатов объявили об отделении южных штатов и образовании независимого государства — Конфедерации южных штатов.

Начались военные действия. Вначале успех сопутствовал южанам. Северяне потерпели ряд тяжелых поражений в силу плохой вооруженности и обученности армии. Пере-

лом наступил летом 1863 г. Боевые действия северян стали носить решительный характер. Большую роль сыграла продуманная законодательная политика президента. Линкольн подписал закон (гомстед-акт), согласно которому каждый желающий мог получить земельный участок в 160 акров (65 га) из фонда общественных земель, расположенных на Западе страны. В феврале 1865 г. конгресс принял XIII поправку к Конституции, отменявшую рабство по всей стране. Эти меры, личные усилия президента, успехи на военном театре действий привели в конечном счете к успеху армии северян.

9 апреля 1865 г. генерал Ли, главнокомандующий армией южан, принял условия капитуляции. Известие об этом вызвало ликование северян. 14 апреля во время спектакля в театре Вашингтона Линкольн был убит одним из актеров, который решил отомстить за поражение южан.

В этой войне население США понесло огромные потери. За четыре года военных действий в бою и от болезней погибло около 618 тыс. человек. Война поглотила миллиарды долларов, а армии, продвигавшиеся по стране, оставляли после себя полосы разрушений.

В то же время последствием Гражданской войны стало усиление президентской власти, что оказало влияние на развитие этого института в течение всей дальнейшей истории США.

Важное значение имела XIV поправка к Конституции, которая запретила штатам принимать законы, ограничивающие льготы и привилегии граждан, а также лишать кого-либо свободы и собственности без надлежащей процедуры. В 1870 г., согласно XV поправке к Конституции, предоставлялись избирательные права всем лицам мужского пола вне зависимости от цвета кожи.

Положение негров было значительно улучшено. Негры были объявлены лично свободными, но не получали земли и политических прав. Бывшие рабовладельцы, лишившиеся государственной власти, сохранили бо́льшую часть земли и, следовательно, экономическую власть, широко использовали внесудебную расправу с неграми. Большинство из них вынуждены были превратиться в арендаторов-издольщиков. В дальнейшем в южных штатах были приняты законы о расовой сегрегации. Вводилось раздельное обучение белых и черных. Верховный суд США признал эти законы соответствующими Конституции.

Гражданская война и последовавший за ней период реформирования Юга привели к завершению буржуазно-демократических преобразований в стране. Война подчинила Юг — часть страны, которая сдерживала предпринимательскую энергию Севера. На большей части территории США окончательно победил фермерский путь развития капитализма, вся власть перешла в руки буржуазии. Быстрыми темпами росли крупные промышленные города: Нью-Йорк, Чикаго, Питсбург, Детройт. В состав государства было принято 12 новых штатов.

К началу XX в. США стали крупнейшей индустриально-аграрной державой мира, они обогнали другие страны мира по темпам экономического развития. Этому в огромной степени содействовало наличие как передовой экономики, так и развитой государственно-политической системы. Сказывалось и наличие благоприятных природных условий, богатейших источников сырья.

7.5.5. Создание правовой системы США, ее отличительные черты

> США было суждено остаться в системе общего права. Повсюду утвердились концепции, которые ранее применялись в бывших английских колониях.
>
> *Рене Давид*

Формирование правовой системы США началось еще в колониальный период. В результате американская система признавала многие доктрины и положения английского прецедентного права. Однако его влияние не было абсолютным и непосредственным.

Своеобразие американского права было связано с особыми условиями жизни колонизировавшейся местности, освоения территорий, занятых племенами индейцев. При формировании собственного права важным мотивом стали религиозные стремления колонистов. Длительное время сохранялись репрессии за проступки чисто морального свойства.

Гражданское и уголовное право в масштабе всей страны не было кодифицировано. В период становления американской государственности действовало более 10 правовых

систем. Это было или упрощенное английское право, или же просто обычаи поселенцев, религиозные установки. Одним из первых был составлен сборник правовых актов Массачусетса, оказавший влияние на другие кодификации.

Формирование права в американских штатах в значительной мере было самостоятельным. Гражданское, уголовное и процессуальное право каждым штатом определялось по-своему, при этом общая основа (английское обычное право) могла на практике развиваться по-разному. Каждый штат приобрел свой специфический комплекс прецедентов. Частные случаи, прецеденты, были нормообразующими для аналогичных или схожих ситуаций, что требовало от юристов их глубокого практического знания.

В конституциях некоторых штатов английское право как таковое не упоминалось. В первой половине XIX в. связь с ним права США стала ослабевать. Усилилось влияние французского права. Вместе с тем прецедентное право сохраняло сильные позиции вплоть до XX в.

В области **гражданского права** важнейшими являлись институт частной собственности, принципы свободы и незыблемости договора. Суды штатов при рассмотрении гражданских дел имели широкую самостоятельность. Они могли использовать как местные, так и английские законы и судебные прецеденты.

Некоторые штаты пошли по пути кодификации гражданского права, заимствования его норм у других стран. Свод таких законов штата Луизиана 1825 г., например, стал копией французского кодекса Наполеона. В конце XIX в. начали составляться частные кодификации прецедентного права, относившиеся к основным институтам гражданского и торгового права. Эти кодификации не имели нормативной силы, но суды обращались к ним при рассмотрении гражданско-правовых казусов.

В области **уголовного права** американская судебная теория и практика признавала английскую систему классификации преступлений. Преступление и наказание определялись по законам штатов. Конституция отнесла к ведению федеральной юстиции преследование за фальшивомонетничество, пиратство, измену. Был принят закон о подстрекательстве к мятежу.

Уголовные кодексы США не имели общей части, что давало возможность судьям толковать законы по своему усмотрению. Так, после Гражданской войны в южных шта-

тах были приняты так называемые черные кодексы. Под предлогом подготовки негров к свободной жизни хозяин получал право на их труд. Фактически негр оставался в безраздельной власти хозяина до достижения 18 лет.

Уголовные законы многих штатов использовали давно известное английское определение заговора, которое использовалось против недовольных, представителей оппозиционных власти организаций и движений.

В Конституции содержались гарантии от произвола государственных структур. Утверждалось право народа на неприкосновенность личности, жилища, бумаг и имущества. Эти права не могли нарушаться необоснованными обысками или арестами. Ордера на обыск и арест не могли выдаваться без достаточных оснований, подтвержденных присягой или торжественным заявлением. Такие ордера должны были содержать подробное описание места обыска, а также подлежащих аресту лиц и их имущества.

В колониальный период **юстиция** ограничивалась в основном местными судами общего права. Действовали специальные апелляционные суды для повторного разбора дел, решенных местными судьями. В качестве апелляционной инстанции выступали и законодательные собрания колоний. Общего судебного органа в те годы не существовало. Роль высшего апелляционного суда для колоний играл Тайный совет английского короля.

С конца XVIII до начала XX в. среди граждан США был распространен обычай самим вершить суд в форме внеправового правосудия, так называемого линчевания, т.е. наказания, приводимого в исполнение возбужденной толпой. Линчевание получило свое название от фамилии полковника Ч. Линча, который ввел подобные казни в революционной Вирджинии.

Конституция 1787 г. положила начало формированию новой **судебной системы**, поставив во главе ее Верховный суд. В 1789 г. был принят закон о судоустройстве, который заложил принципы федеральной судебной системы, состоявшей из соподчиненных судебных органов трех уровней.

Низший уровень федеральной юстиции составили районные суды. В стране учреждалось 13 особых судебных районов. В каждом из них имелся один федеральный судья. Районные суды изначально рассматривали только гражданские дела, но позднее под их юрисдикцию попали и уголовные. Исключительной подсудности районных судов

подлежали дела, связанные с мореходством, банкротством, авторским и патентным правом, захватом земель. Спорные дела решались при участии суда присяжных.

Второй уровень федеральной юстиции состоял из окружных судов. Согласно закону 1789 г., районные федеральные суды объединялись в три округа, в каждом из которых учреждался суд из трех судей. Судьи были не постоянными, а разъездными: приезжали в свой округ для рассмотрения дел на одну-две сессии в год. Впоследствии разъезды стали необязательными. В 1869 г. окружные федеральные суды были реорганизованы в особую категорию судов с самостоятельным персоналом и подсудностью. В конце XIX в. они были преобразованы в окружные апелляционные суды. Было учреждено 11 округов, в которые объединялись районные суды. В каждом округе действовал суд в составе от трех до 15 судей. Они могли рассматривать дела как единолично, так и в полном составе.

Высший уровень федеральной юстиции представлял Верховный суд. Рассмотрению в нем подлежали дела исключительной компетенции, в которых одной из сторон был штат, либо иски к представителям иностранных государств, споры между штатами. В порядке апелляции рассматривались лишь существенные вопросы. Их определял сам Верховный суд, именно он решал, какое дело принимать к своему рассмотрению.

Огромное значение для судебной власти США имело решение Верховного суда по делу «Мэрбери против Мэдисона», вынесенное в 1803 г. Суть дела заключалась в следующем. Некий В. Мэрбери попросил суд издать судебный приказ, обязывавший государственного секретаря Дж. Мэдисона выдать ему патент на занятие должности мирового судьи в федеральном округе Колумбия, на которую он был должным образом назначен. Рассматривая это дело, верховный судья Дж. Маршал пришел к заключению, что ст. 13 Закона о судоустройстве 1789 г., уполномочивающая суд издавать подобного рода приказы, противоречит предписаниям Конституции США. Таким образом, был сформулирован принцип «любой закон, противоречащий конституции, ничтожен». Он был положен в основу доктрины и практики конституционного надзора.

Закладывались основы права федерации. В конце XVIII в. конгресс принял ряд законов: Закон о натурализации, Закон об иностранцах, Закон о враждебных иностран-

цах, Закон о мятеже. Последний предусматривал наказание по суду за преступный сговор с целью свержения правительства, за распространение порочащих сведений о правительстве США, конгрессе и президенте.

Судебный процесс продолжал регулироваться Биллем о правах, утверждавшим процессуальные гарантии. Указывалось, что никто не мог быть принужден свидетельствовать против самого себя, уголовное наказание не могло применяться иначе, чем на основе надлежащей правовой процедуры. Гарантировалось право обвиняемого на защиту. Суд мог выделить ему бесплатного адвоката. Защитник и обвинитель могли дать отвод любому кандидату в присяжные. Подсудимый не нес бремя доказывания своей невиновности. Судебные гарантии прав личности исходили из известного постулата: каждое лицо, обвиняемое в совершении преступления, имеет право на судебное разбирательство в соответствии с законом.

В 1873 г. был составлен специальный Свод законов о судоустройстве, замененный в 1911 г. Судебным кодексом. Помимо федеральных судов сформировались специальные суды: таможенные, налоговые, военные и др.

Судебная система США состояла из двух параллельно функционировавших структур: федеральной и судебной системы отдельных штатов. Каждый штат имел право устанавливать свою судебную систему, состоявшую из местных судов, в компетенцию которых входило рассмотрение мелких гражданских и уголовных дел, а также судов первой инстанции, которые рассматривали более серьезные уголовные и гражданские дела в границах законов штата. В качестве апелляционной инстанции выступал Верховный суд штата.

Общефедеральная судебная система состояла из окружного суда по гражданским и уголовным делам, рассмотрение которых происходило на основе федеральных законов; апелляционного суда по решениям и приговорам окружных судов; Верховного суда США — высшего судебного органа страны, который одновременно выступал как суд первой инстанции в отношении особо важных дел и являлся высшей апелляционной инстанцией по отношению к другим федеральным судам.

Верховный суд США не имел полномочий пересматривать дела, рассмотренные судами штатов, за исключением дел, которые затрагивали принципиальные вопросы феде-

рального законодательства. В начале XIX в. Верховный суд приобрел право проверки законов и указов на их соответствие Конституции, что, по существу, означало наделение этого органа правом конституционного надзора и толкования законов.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Поясните, какие условия облегчали и какие затрудняли развитие североамериканских колоний.

2. Какие западноевропейские традиции принесли с собой колонисты?

3. Охарактеризуйте значение Декларации независимости и Статей конфедерации в становлении американской государственности.

4. Какая форма государственного устройства была закреплена в конституции США?

5. Раскройте систему сдержек и противовесов, содержащуюся в американской Конституции.

6. Каково содержание Билля о правах?

7. Выделите основные преобразования в США в XVIII—XIX вв.

8. Назовите основную причину Гражданской войны в США в 1861—1865 гг. Какое значение война имела для процесса модернизации США?

9. Какую роль в быстром успехе США сыграла американская демократия? Были ли у нее преимущества по сравнению с европейской демократией?

10. Объясните, что отличало США от других стран Нового времени.

11. В чем своеобразие судебно-правовой системы США?

12. Раскройте особенности правопонимания в области гражданского и уголовного права.

13. Как была устроена судебная система США в Новое время?

14. Какие принципы заложены в систему судопроизводства США?

Глава 8
ВНЕЕВРОПЕЙСКИЙ МИР В НОВОЕ ВРЕМЯ

В результате освоения данной темы студент должен

знать:

• историю появления, природу и сущность буржуазных государств в странах Востока, процесс установления европейского господства в странах Латинской Америки и Африки в Новое время;

• наиболее важные общественно-политические и государственно-правовые институты данных государств, их основные элементы (социальная структура, правовой статус граждан и поданных, органы государства, государственный аппарат, механизм правового регулирования) на примерах:

✓ осуществления буржуазных реформ в Японии, их отличия от других стран региона, рецепции западноевропейского опыта;

✓ специфического видения государственно-правого устройства в Китае в период буржуазных преобразований;

✓ видения основных черт государственного строя, правовых систем стран Латинской Америки, процесса установления европейского господства, правовой экспансии Запада, ее последствий;

✓ процесса установления европейского господства в Африке, появления здесь новых государственных образований и письменного права;

• понятийный аппарат по юриспруденции соответствующих государств, их базовые нормативные правовые акты;

уметь:

• выделять общее и особенное в развитии государств различных континентов;

• свободно оперировать историко-правовыми актами, делать логические обобщения;

• выражать и аргументировать свою точку зрения по проблемам исторического прошлого внеевропейского мира;

владеть:

• научной методологией анализа специфической государственно-правовой истории стран Азии, Африки и Латинской Америки;

• навыками сравнения достижений и недостатков в государственно-правовом строительстве рассматриваемых стран;

• основными юридическими понятиями и категориями, появившимися в Новое время в процессе колонизации стран;

• навыками использования полученных исторических знаний для анализа современных государственно-правовых явлений во внеевропейском мире.

8.1. Япония. Рождение буржуазного государства

В течение более чем двух столетий Япония была страной, закрытой для иностранцев. Но 8 июля 1853 г., когда командор военно-морского флота США М. Перри прибыл в залив Эдо (около Токио) во главе эскадры из шести кораблей с поручением президента открыть Японию для взаимной торговли, эта эпоха закончилась. Перри вручил предложения американской стороны, пообещав вернуться через год. Он сдержал свое обещание и возвратился в феврале 1854 г., но на этот раз с девятью кораблями. В течение нескольких недель происходили церемониальные маневры. Американцы раздавали щедрые подарки официальным лицам. В ответ японцы продемонстрировали американцам свою национальную борьбу сумо, а Перри — искусство своих моряков в стрельбе. В конце концов хозяева с неохотой подписали договор о дружбе и сотрудничестве, открыв два порта для приема иностранных судов. С этого момента началась новая история Японии.

8.1.1. «Реставрация Мэйдзи» и ее государственные последствия

> Требования «реставрации Мэйдзи» соответствовали ранним этапам социальной, буржуазной по своей сути революции.
>
> *Н. А. Крашенинникова*

Вплоть до середины XIX в. в Японии господствовали феодальные отношения. Земля в основном находилась в собственности крупных феодалов. Большинство крестьян разорялось, поскольку отдавало своим господам больше половины урожая. В стране возникали крестьянские волнения и восстания. Усугубляло ситуацию бесцеремонное вмешательство в дела Японии западных государств.

Японию заставили заключить с США неравноправный договор, лишавший ее таможенной автономии. Подобные договоры были подписаны Японией и с другими европейскими державами. Существовала реальная угроза превращения страны в полуколонию. Такое положение не устраивало основные социальные слои японского общества: крестьянство, торгово-промышленную буржуазию, самураев (военное сословие мелких дворян).

Назрела насущная необходимости изменения общественного и государственного строя страны.

До середины XIX в. Япония представляла собой централизованное феодально-абсолютистское государство, во главе которого стоял император. Однако фактически власть находилась в руках сёгуна (полководца), являвшегося высшим должностным лицом, главнокомандующим и начальником всего аппарата управления. Должность сёгуна была наследственной и традиционно замещалась представителями крупнейших феодальных домов. Опору сёгуната составило сословие буси, состоявшее из воинов-феодалов. Высшим его слоем были личные вассалы сёгуна, низшим — мелкое военное дворянство, самураи.

В октябре 1867 г. представители оппозиции потребовали у сёгуна передачи власти 15-летнему императору Муцухито. В ответ сёгун попытался подавить движение военной силой, но в январе 1868 г. потерпел поражение. Было объявлено о восстановлении власти императора.

Важную роль играли самураи. Дальновидные самурайские круги видели в императорском престоле, в культе императора единственно надежную опору в деле консолидации японцев перед внешней угрозой. Не случайно именно в это время в Японии формируется «императорский путь», «тэнноизм» (от слова «тэнно» — «сын Неба» — древнего названия японского императора) — идеология, несущая политический, религиозный и мировоззренческий смысл, ставшая объединительным началом. Используемый правящими кругами как инструмент идеологического завоевания масс, «тэнноизм» служил не только решению национальных задач Японии, но и в силу своей националистической направленности последующей агрессивной внешней политике Японии.

С восстановлением власти императора страна вступила на буржуазный путь развития. Правление юного императора было названо «Мэйдзи» (просвещенное правление),

или «реставрация Мэйдзи». Это была антифеодальная, а не буржуазная революция в прямом смысле этого слова. В Японии рассматриваемого периода не было ни буржуазии, ни иной политической силы, способной отстаивать цели буржуазной революции, в частности ликвидацию феодализма и абсолютистского режима.

При осуществлении преобразований Мэйдзи был использован опыт европейцев. Выделим основные направления реформ.

1. Было введено формальное равенство всех перед законом и устранено все, что ограничивало личную свободу человека. Провозглашались буржуазные свободы.

2. По-новому решались поземельные отношения. Устанавливалось право частной собственности на землю. Важнейшим шагом к осуществлению этой политики стала аграрная реформа, которая имела далеко идущие социальные последствия. Реформа, закрепившая новые, сложившиеся уже к тому времени поземельные отношения, привела к ликвидации феодальных прав на землю. Земля превратилась в отчуждаемую капиталистическую собственность, облагаемую единым поземельным налогом в пользу государственной казны. Реформа способствовала расширению землевладения так называемых новых помещиков, которые скупили впоследствии и бóльшую часть общинной земли, объявленной по реформе государственной собственностью.

3. Было изменено территориальное устройство страны. Княжества были реорганизованы в префектуры, непосредственно подчиненные центральной власти. Этому способствовала и административная реформа, на основе которой в Японии было создано 50 крупных префектур во главе с назначавшимися из центра префектами, строго отвечавшими за свою деятельность перед правительством. Таким образом, завершалось государственное объединение страны, являвшееся одним из главных условий развития внутреннего капиталистического рынка.

4. Осуществлялись меры по совершенствованию государственного аппарата. Были учреждены министерства по отдельным отраслям управления, а в качестве высшего органа исполнительно-распорядительной власти был создан кабинет министров при императоре. При этом назначения на должности проводились на конкурсной основе.

5. Состоялась военная реформа. Был введен закон о всеобщей воинской повинности. От несения службы освобождались чиновники, студенты (в основном дети из состоятельных семей), крупные налогоплательщики. Принятие закона стало прямым следствием роспуска самурайских формирований, провозглашения «равенства всех сословий». Старый принцип отстранения низших сословий от военной службы был отменен. Армия Японии создавалась по европейскому образцу, ее идеологическую основу составляла самурайская мораль с культом императора, патернализмом («офицер — отец солдат»).

6. Капиталистическому развитию страны способствовали ликвидация всех ограничений на развитие торговли, отмена тарифных барьеров между территориальными единицами — провинциями, упорядочение денежной системы. Было введено свободное передвижение по стране.

7. Произошла реформа системы образования, открывшая двери для ознакомления с достижениями других стран, прежде всего западных.

8. Аннулировались неравноправные международные договоры.

В целом «реставрация Мэйдзи» соответствовала ранним этапам буржуазной по своей сути революции, стала формой проявления национализма, усилившегося под прямым воздействием проникновения в Японию западного капитала.

8.1.2. Первая Конституция Японии 1889 г.

> Конституция предоставила императору неограниченную законодательную, исполнительную и судебную власть, слегка затушеванную «демократическими» установлениями.
>
> *С. Тадагова, российский историк государства и права*

В 1889 г. была принята Конституция, составленная по прусскому образцу и юридически закрепившая союз между монархией, высшей бюрократией, помещиками и крупной буржуазией.

Согласно Конституции, главой государства являлся **император** (рис. 36), особа которого объявлялась священной и неприкосновенной. Он наделялся всей полнотой исполнительной власти: объявлял войну и мир, заключал международные договоры, осуществлял руководство вооруженными силами, а также мог издавать указы, имеющие силу закона. Император назначал главу исполнительной власти — **министра-президента**, а по его представлению — остальных министров. Законодательную власть император осуществлял совместно с парламентом.

Парламент формировался из двух палат — палаты пэров и палаты депутатов. В палату пэров входили лица, назначенные императором, титулованная знать и члены императорской фамилии. Палата депутатов избиралась населением страны. Право принимать участие в выборах депутатов получили лишь мужчины, достигшие возраста 25 лет.

Император созывал парламент, отсрочивал заседания, распускал нижнюю палату парламента. Законы, принятые парламентом, не могли быть обнародованы и приняты к исполнению без его утверждения и подписи.

Парламент ежегодно утверждал бюджет. В случае его неутверждения правительство могло применить бюджет предшествующего года.

Были также провозглашены свободы слова, печати, собрания и союзов, равный доступ к гражданским и военным должностям. Однако конституция содержала различные основания их ограничения, что сводило действие этих прав на нет.

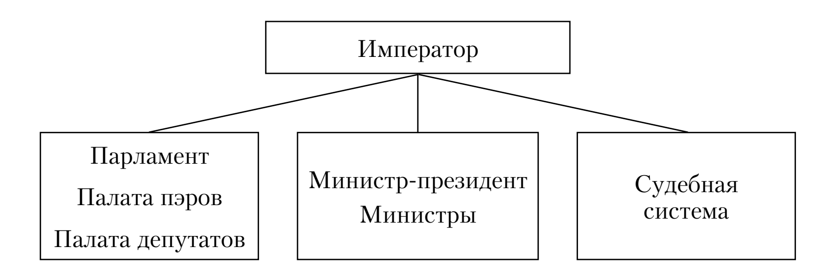


Рис. 36. **Схема государственного строя Японии по Конституции 1889 г.**

Новая Конституция представляла собой умелое переложение принципов, заимствованных из западных конституций (и прежде всего прусской Конституции 1850 г.), на основополагающие начала тэнноистской идеологии. В этом заключалась суть политического компромисса между теориями традиционалистов и сторонников западного конституционализма, призванного прекратить общественное брожение в стране.

Формальное закрепление буржуазно-демократических прав и свобод не могло изменить сугубо консервативного характера Конституции 1889 г., но Конституция стала определенным шагом вперед по пути крайне ограниченной демократизации японского общества. Вместе с утверждением представительного органа, провозглашением буржуазно-демократических прав и свобод она способствовала становлению фактически новой переходной формы японского государства от абсолютной к дуалистической монархии.

8.1.3. Эволюция судебно-правовой системы. Рецепция западноевропейского опыта

В эпоху Мэйдзи произошла вестернизация японского права.

Рене Давид

Почти всякая революция обновляет правовую систему. Одной из важнейших реформ Мэйдзи было введение единого законодательства. Эволюция права пошла по пути создания новой правовой системы, основанной на рецепировании западноевропейского опыта. При этом преследовались две основные цели: создать правовую основу для развития капитализма и обеспечить юридические предпосылки для пересмотра неравноправных договоров, заключенных между Японией и великими державами.

Изначально за образец было взято французское право. Такой выбор соответствовал характеру преобразований, проводившихся в государстве и обществе, где буржуазия развернула борьбу за непосредственный доступ к власти, взяв на вооружение либеральные идеологические воззрения западного происхождения.

Судебные заседания стали открытыми. С 1872 г. в суды начали допускаться представители прессы, при разрешении гражданских дел были запрещены пытки, формально

уничтожены сословные различия, запрещена кровная месть. В 1874 г. были ограничены, а затем и полностью запрещены пытки и в уголовном судопроизводстве, в 1876 г. отменили обязательность признания обвиняемого для назначения наказания и др., суды были отделены от прокуратуры.

В 1880 г. были приняты Уголовное уложение и Закон об уголовной процедуре. Их характеризовало широкое восприятие французского уголовного кодекса. Уголовное уложение, состоявшее из 430 статей, было, подобно французскому кодексу, разделено на четыре книги. Система наказания сохранила дух устрашения и возмездия, предусматривалось 19 видов наказания — основных и дополнительных.

Были заимствованы и некоторые положения старояпонского права, например об обязательном смягчении наказания в случае явки с повинной. Это положение было распространено почти на все составы преступлений.

Оценивая Уголовное уложение Японии, можно сказать, что его отличали, с одной стороны, в целом суровый характер, а с другой — исчерпывающие положения Общей части, точные формулировки составов преступлений в Особенной части, наличие многочисленных постановлений, ограничивающих судейское усмотрение.

В конце XIX в. система японского буржуазного права была почти сформирована, хотя в ней частично и сохранились феодально-правовые элементы. На этапе упрочения новой правовой системы в официальной государственно-правовой идеологии усилилось влияние германских правовых школ.

Новое Гражданское уложение, введенное в действие в 1898 г., учитывало и германское, и французское, и традиционное японское право. Его наиболее реакционными по содержанию нормами были статьи, посвященные семейному и наследственному праву. В них предусматривалось, что все имущество главы семьи наследовал старший сын. Рамки патриархальной семьи непомерно расширялись за счет дальних родственников. В этой гигантской семье поистине колоссальные права имел ее глава: он указывал членам семьи место жительства, давал им разрешение на вступление в брак и на отделение в самостоятельную семью.

Регулирование вопросов гражданского права, вещного и долгового права обладало многими характерными признаками буржуазного гражданского права.

В Новое время были приняты законы, в соответствии с которыми учреждалась единая **судебная система**. Конституция 1889 г. установила общие начала системы судоустройства. Провозглашались независимость судебной власти, ее подчиненность закону. Главой судебной системы считался император, суды действовали от его имени. Существовали специальные и апелляционные суды. В каждом из округов, образованных по всей стране, создавался местный суд. Действовали губернские суды, семь апелляционных и Высокий императорский суд (рис. 37).

Формально устанавливалась несменяемость и независимость судей, деятельность которых осуществлялась «от имени императора и согласно законам». Компетенция общих судов была ограничена, они не могли рассматривать жалобы на действия администрации. Создавались особые административные суды.

Вводилась иерархичная система судов нескольких инстанций, строгая территориальная подсудность. Была предусмотрена возможность смещения, понижения судьи в должности только в случаях привлечения его к уголовной ответственности или наказания в дисциплинарном порядке.

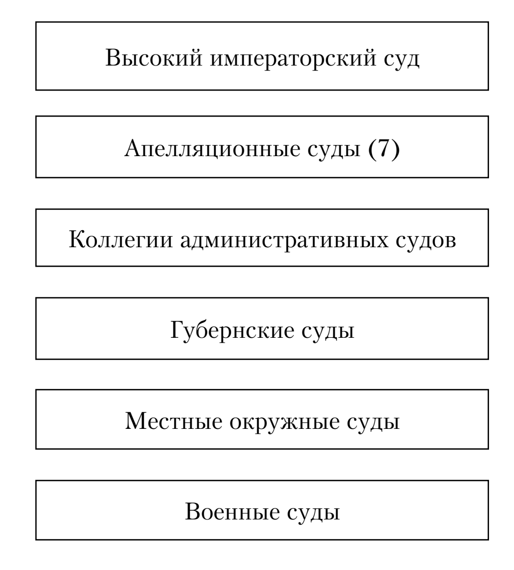


Рис. 37. **Судебная система Японии в конце XIX в.**

Для замещения должности судьи, согласно Закону об организации судов 1890 г., требовались юридические знания и профессиональный опыт. Судьями становились лица, сдавшие соответствующие экзамены и успешно прошедшие трехлетний испытательный срок службы в органах суда и прокуратуры.

Этим Законом предусматривалось также создание Высшего публичного департамента прокуратуры со штатом местных прокуроров, подчинявшихся строгой субординации. К прокурорам предъявлялись те же квалификационные требования, что и к судьям, на них распространялся контроль министра юстиции, которому принадлежало право давать указания прокурорам по тем или иным судебным делам.

В 1893 г. был принят Закон об адвокатуре. Адвокаты стали участвовать в работе суда. Адвокатский корпус находился под жестким контролем как министра юстиции, так и прокуратуры. Адвокаты также подпадали под юрисдикцию дисциплинарных судов. Право привлекать их к дисциплинарной ответственности принадлежало прокурорам. Несмотря на все эти нововведения, правоохранительная система Японии еще долго оставалась репрессивным придатком имперской власти.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Охарактеризуйте основные черты общественного и государственного строя Японии в Новое время.

2. Почему в Японии долгое время не устанавливалась сильная централизованная власть? Как это сказалось на ее политическом развитии?

3. Охарактеризуйте государственный строй Японии в Новое время.

4. Проанализируйте характер реформ Мэйдзи.

5. Как отразились на характере японской государственности две противоположные тенденции — восприимчивость к иностранным влияниям и стремление к изоляции?

6. Какая форма правления устанавливалась по Конституции Японии 1889 г.?

7. Что в развитии японской государственности отличалось от обычной восточной модели?

8. Как повлияли реформы Мэйдзи на формирование единого законодательства Японии?

9. Дайте характеристику гражданского права Японии.

10. Оцените содержание японского Уголовного уложения 1880 г.
11. На каких принципах строилась судебная система Японии?
12. Какие изменения происходили в судопроизводстве Японии?

8.2. Китай — новые вызовы времени

К началу XIX в. в Китае по-прежнему продолжало существовать традиционное общество, в котором развитие приобрели мелкое крестьянское ремесло и кустарная промышленность. Вместе с тем в некоторых районах страны началось довольно широкое распространение товарно-денежных отношений. Шел процесс концентрации земельной собственности и обезземеливания крестьянства. Жестокая эксплуатация крестьян и городской бедноты феодалами, ростовщиками и торговцами дополнялась национальным гнетом.

8.2.1. Империя Цин. Заключение неравноправных договоров со странами Запада

Китай считает их (иностранцев — *Примеч. авт.*) варварами, которых бог осуждает и посылает на землю духов и гениев для их истребления...

Из листовок, распространявшихся во время восстания ихитуаней (отрядов справедливости и мира) 1900 г.

С XVII в. Китаем правила маньчжурская династия Цин. Власть маньчжуров над многомиллионным Китаем держалась три столетия. Утвердившись на троне китайских императоров, маньчжуры в основном следовали китайским государственным традициям. Правительственный аппарат был восстановлен по образцу прежнего китайского феодального государства, но с маньчжурами на ключевых постах. Маньчжуры занимали главные посты в вооруженных силах и гражданской администрации. Власть верхушки немногочисленных маньчжурских племен над многомиллионным китайским народом держалась на союзе завоевателей

с китайскими феодалами. Законы ставили маньчжурских завоевателей в привилегированное положение по отношению к остальному населению. Они требовали от всего мужского населения Китая в знак покорности выбривать часть головы и носить косу.

Во главе государства стоял маньчжурский **богдыхан** (император), наделенный неограниченной властью. Он был неограниченным монархом, верховным законодателем и жрецом. Ему принадлежало исключительное право принесения жертв и молений «Верховному небу», а также неограниченное право карать и миловать своих подданных.

Трон передавался по наследству и по принципу первородства. Но этот порядок не соблюдался строго. Перед смертью император мог избрать своим преемником любого из своих сыновей, а если таковых не было, то любого из принцев императорской крови.

Несмотря на то что верованием маньчжуров продолжал оставаться шаманизм, богдыхан присвоил себе функции верховного главы конфуцианской религии. Ему также был подчинен сложный бюрократический аппарат. Главными государственными учреждениями были **Государственный совет, Императорский секретариат, Военный совет**.

Высшая исполнительная власть осуществлялась императором через шесть центральных **министерств** (приказов): чинов, налогов, церемоний, военного, уголовных наказаний, общественных работ. Существовали и другие центральные учреждения. Так, контроль за деятельностью столичных и местных чиновников осуществляла ведущая свою историю со II в. до н.э. палата цензоров, а разбором кассационных жалоб занимался Верховный суд.

Чиновничество делилось на девять классов, имелись определенные знаки отличия. Почти все высшие должности были замещены маньчжурами, китайцы в основном занимали должности средних и младших чиновников. Государственный аппарат китайской империи был сильно ослаблен из-за коррупции и взяточничества.

Доступ на государственную службу был открыт всем, сдавшим специальные экзамены на одну из трех степеней, третья (высшая) степень присваивалась после сдачи экзаменов в уезде, в провинции и в столице.

Главной военной опорой цинских богдыханов была армия, состоявшая преимущественно из маньчжуров. Кроме того, цины располагали монгольской конницей.

Армия была слабо оснащенной, плохо подготовленной, не была в состоянии оборонять государство, противостоять армии и флоту иностранных государств.

Китай времен правления цинской династии характеризовался наличием сильной власти на местах. Страна была разделена на **провинции**, объединенные в 10 наместничеств. Во главе каждой провинции стояли военный и гражданский губернаторы. Провинции делились на **области, округа, уезды, волости**. Округа и уезды возглавляли управляющие. Низшей административной единицей было объединение 10 дворов во главе со старостой.

При первых маньчжурских богдыханах было закреплено правовое положение различных слоев населения. Высшую ступень феодальной иерархии занимали маньчжурская знать и дворянство; далее следовали крупные китайские феодалы и богатые купцы. Крестьяне и ремесленники не имели никаких прав. Маньчжуры обратили значительную часть покоренного китайского населения в рабов. Был установлен режим феодальной реакции, соединенный с национальным порабощением.

Китай проводил политику изоляции страны от внешнего мира. С конца XVIII в. государства Европы усилили давление на Китай, стремясь получить новые рынки сбыта и источники сырья. С 1839 г. англичане развернули против Китая военные действия, которые положили начало «опиумным войнам» (1840—1842 гг.). Феодальная армия не могла противостоять первоклассно вооруженным сухопутным войскам и флоту Англии, а цинские власти показали полную неспособность организовать оборону страны.

В августе 1842 г. в Нанкине Китаем был подписан неравноправный договор с Англией. В 1843 г. он был дополнен протоколом, согласно которому иностранцам предоставлялось право экстерриториальности, устанавливалась не подчиненная китайским властям система управления. Местные китайские власти должны были не только разрешать систему иностранных поселений в открытых портах, но и выделять для них земли и дома за «справедливую» арендную плату. Иностранцы полностью изымались из-под юрисдикции китайских судов, для них устанавливалась консульская юрисдикция.

Китай обязывался открыть для английской торговли пять портов, уплатить огромную контрибуцию, установить льготные таможенные тарифы, принцип наибольшего

благоприятствования, предоставить иностранцам право на концессии.

В 1844 г. аналогичные договоры с Китаем были заключены США и Францией.

Эти договоры ознаменовали начало превращения Китая в полуколониальную страну. Иностранные товары подрывали экономику, увеличивали налоговое бремя.

8.2.2. «Небесное государство» тайпинов

Важным следствием заключения неравноправных договоров явилось возникновение в стране революционной ситуации, развитие которой привело к потрясшему Цинскую империю крестьянскому восстанию. Его возглавили руководители тайного антиманьчжурского «Общества поклонения верховному владыке», проповедовавшего равенство и братство. Конечную цель борьбы они видели в создании «Тайпин тянь-го» («Небесного государства всеобщего благоденствия»), поэтому его последователи и стали именоваться тайпинами.

Восстание развивалось успешно. В 1851 г. тайпины овладели окружным центром Юнань, где и заложили основы своей государственности. Руководитель движения Хун Сюцюань получил титул небесного царя, царями (ванами) стали именоваться и пять других руководителей движения. Как и в других крестьянских движениях, китайские крестьяне не пошли дальше установления «справедливой» монархии.

Тайпины осуществляли на практике идеи уравнительного распределения. Была принята программа преобразования общества и государства. В ее основе лежали перераспределение земли на уравнительных началах, борьба с коррупцией, предоставление равноправия женщинам.

Это привлекало в их ряды обездоленных людей. Поскольку движение было направлено против засилья маньчжурской династии Цин, тайпинов поддерживала также часть буржуазии и помещиков.

Тайпинское государство просуществовало до 1864 г. Столица тайпинов Нанкин была штурмом взята цинскими войсками. Основными причинами их поражения были непоследовательность в проведении реформ, утрата поддержки в народе и иностранная интервенция. Движение тайпинов стало предвестником национально-освободительной борьбы народов Китая за свои права.

8.2.3. Политика «самоусиления». «Сто дней реформ»

Политика самоусиления стала генеральной линией империи в последней трети XIX в.

Я. М. Бергер,
российский ученый-китаист

Правящие круги Цинской империи вынуждены были пойти на ряд реформ. Был провозглашен курс на восприятие зарубежных достижений. В 60—80-е гг. XIX в. империя проводила политику «самоусиления», основное назначение которой сводилось к укреплению существующего режима. Сторонники этой политики выступали за более тесное сотрудничество с иностранными державами, заимствование иностранного опыта в модернизации вооруженных сил. В результате иностранцы, используя привилегии, усилили политическое давление на Китай. Это привело к антиправительственным и антииностранным выступлениям народных масс.

В то же время стали создаваться первые китайские капиталистические предприятия (сначала казенные или казенно-частные заводы, арсеналы и мастерские, а затем и частные предприятия, действовавшие также под контролем государства). Ведущей силой формировавшейся национальной буржуазии стали крупные чиновники и помещики. Раньше национальной образовалась в Китае компрадорская (посредническая) буржуазия, выступавшая как сила, стремящаяся сохранить антинародный и антинациональный маньчжурский режим. Вторжение в страну иностранного капитала покончило с относительной замкнутостью китайской деревни, приобщило сельское хозяйство Китая к мировому рынку.

В 1894—1895 гг. империя Цин потерпела поражение в войне с Японией. Централизованное управление страной ослабло. Этим воспользовались иностранные державы, которые укрепили свое влияние в Китае. В ответ китайская национальная буржуазия возглавила новое движение за проведение реформ, перед которыми ставилась задача оградить китайских предпринимателей от иностранных конкурентов, изменить методы государственного управления, упразднить законы, сдерживающие развитие страны. Предлагалось ввести конституционную монархию и учредить парламент.

В конце XIX в. большое влияние на общественную жизнь Китая оказала группа интеллигентов во главе с публицистом и философом Кан Ювэем, представлявшая интересы национальной буржуазии и обуржуазившихся помещиков. Эта группа выступала за модернизацию страны, за проведение реформ с помощью императорской власти.

Желание китайской буржуазии разделял молодой император Гуансюй. Он содействовал реорганизации центрального управления, принятию мер, направленных на развитие промышленности и ее связи с наукой. При нем поощрялись изучение европейских языков, переводы иностранных книг по науке и технике. Этот период вошел в историю Китая под названием «сто дней реформ».

Однако у реформаторов не хватило сил, чтобы добиться весомых результатов и закрепиться у власти. Их противники совершили государственный переворот, вернувший страну на прежние рельсы развития. Со временем это привело ее в еще больший упадок. Политика правящей династии вызывала возмущение народа. Произошел ряд выступлений и восстаний, но они не принесли успеха.

В 1899 г. Китай вновь был потрясен народным восстанием — выступлением сельской и городской бедноты в рядах ихэтуаней («отрядов справедливости и согласия»), возникших на базе тайного общества — «кулак во имя справедливости и согласия». Восстание было направлено главным образом против иностранцев и продолжалось до 1901 г., будучи усиленным представителями правящих кругов, заигрывавшими с широким народным движением. Осада восставшими посольского квартала в Пекине послужила поводом для вмешательства во внутренние дела Китая ряда европейских держав, царской России и США. В 1900 г. войска интервентов заняли Пекин. Цинский двор капитулировал[1].

Представителями империи был подписан протокол, по которому Китай обязывался выплатить вторгшимся в страну державам огромную контрибуцию и принял ряд унизительных условий, закреплявших окончательное превращение Китая в полуколонию. Это усилило ненависть

---

[1] История государства и права зарубежных стран. Т. 2 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 178.

народа к маньчжурской династии, и чтобы притушить ее, цины вынуждены были предпринять ряд реформ.

Вместо министерства общественных работ было создано министерство земледелия, промышленности и торговли, перед которым была поставлена задача выработать уставы, регламентирующие деятельность торгово-промышленных предприятий, всячески способствовать притоку капиталов в промышленность и торговлю. Было учреждено министерство полиции, затем преобразованное в министерство внутренних дел. По европейскому образцу было создано министерство иностранных дел. В то же время создавались министерства образования, почт и путей сообщения, финансов, армии. Появилось Главное таможенное управление. Судебные органы были отделены от администрации. Судебную систему составили Верховная судебная палата, суды высшей ступени, окружные суды и суды первой инстанции. Одновременно была учреждена прокуратура.

Осуществлялась подготовка к переходу к конституционному правлению. Была опубликована «Основная программа конституции». Этот документ упоминал о предстоящем создании представительного учреждения — парламента, правда, с весьма ограниченными совещательными функциями.

8.2.4. Право. Цинский свод законов Дацин люйли

> Свод законов был призван регулировать все случаи нарушений норм в жизни клана, племени или семьи и таким образом устанавливал социальную гармонию и равновесие.
>
> *А. И. Кобзев,*
> *российский ученый-китаист*

Китай имел систематизированные своды законов, в которых затрагивались государственное, уголовное, административное, гражданское и семейное право. С приходом к власти той или иной династии в существующее законодательство вносились изменения.

В 1644 г. цинский император поручил особой комиссии рассмотреть свод законов предыдущей династии Мин — Дамин люй. Большинство минских законов вошло в цин-

ский свод законов в качестве основных. Он получил название «Дацин люйли». Новое Уложение было утверждено императором и обнародовано в 1646 г. В дальнейшем в него вносились изменения: оно пересматривалось через каждые 5—10 лет. Однако отмененный или измененный раздел по-прежнему сохранялся в кодексе, а следом за ним помещался новый закон.

Уложение (свод законов) состояло из семи разделов. В первом указывались виды наказаний и обстоятельства, при которых наказания могли быть смягчены, в остальных содержались составы преступлений и способы разрешения гражданских споров, причем каждый раздел был связан с деятельностью одного из министерств. Так, например, раздел военного министерства перечислял наказания за нарушение безопасности путей следования императора, повреждение городских стен, воинские преступления.

Наибольшее число составов преступлений содержалось в разделе министерства уголовных наказаний. Туда входили убийство, насилие, воровство, поджог, словесные оскорбления и т.д., в том числе и преступления, связанные с отправлением правосудия. Особое значение придавалось преступлениям против государства. Так, подлежали уничтожению «непотребные» книги, рисунки. Наказанию подвергались не только авторы, но и все, кто печатал, хранил либо читал их. В 1663 г., например, был казнен Чжуан Тинлун, написавший «Историю Минской династии». Кроме того, были преданы смертной казни все члены его рода старше 16 лет, составители предисловия, сверщики, книготорговцы, граверы, местные чиновники.

Всего Уложение упоминает примерно о 3 тыс. преступлений.

В пояснениях к цинскому своду законов действие, совершенное без согласия другой стороны, считалось «насилием», овладение чужой собственностью — «воровством», нарушение преданности и оскорбление высших — «обманом». Тайное обсуждение двумя лицами плана действия считалось «замыслом», преступление, совершенное заведомо, называлось «преднамеренным» и т.д.

Согласно Уложению цинской династии, существовало пять родов наказания, разделенных на 20 степеней: 1) малая бамбуковая палка (10, 20, 30, 40, 50 ударов); 2) большая бамбуковая палка (60, 70, 80, 90, 100 ударов); 3) ссылка, соединенная с принудительными работами на срок в год,

полтора, два и три года; 4) ссылка в отдаленные местности за 2000, 2500 и 3000 ли; 5) смертная казнь посредством удавления и отсечения головы.

Кроме того, предусматривались и исключительные наказания. К ним, прежде всего, относилось рассечение тела живого преступника на мелкие части и обезглавливание с вывешиванием отрубленной головы, применявшееся к разбойникам, поджигателям домов и др. Преступников отдавали в рабство, клеймили.

Имелась возможность откупиться от наказания. Зачастую вместе с преступником несли ответственность и все его близкие родственники по мужской линии. Применялись пытки. Все это свидетельствовало о сохранении в Китае многих норм средневекового права. Встречались также разжалование в простые воины и ссылка на границу, ношение деревянной колодки на шее, отдача женщин — членов семьи изменника или бунтовщика в рабство частным лицам. В качестве дополнительного наказания применялась конфискация.

Совершение некоторых преступлений влекло за собой необычайно серьезные последствия не только для преступника, но и для окружающих. Например, если кто-нибудь заставит мастера отлить ему пушку, то заказчику и мастеру следовало отрубить голову, а их жен и детей передать в казну. Староста и соседи того места, где была изготовлена пушка, карались удавлением. Начальник местности лишался всех чинов, а другие чиновники и начальник области предавались суду.

Своеобразно был решен вопрос об укрывательстве и недоносительстве. Умышленное укрывательство преступника было наказуемым. Причем за укрывательство бунтовщика, изменника виновный подвергался обезглавливанию. Суровые наказания полагались за недоносительство о подобных преступлениях.

В то же время Уложение прямо говорило о праве ближних родственников на взаимное укрывательство, а рабов — на сокрытие преступлений своих господ. Донос же на своих старших родственников, особенно родителей, считался преступлением. В ряде случаев в праве встречалось различие между умышленными и неумышленными преступлениями. Понятие вины не было разработано. Так, муж отвечал за преступление, совершенное женой, сын — за проступки матери, очень широко практиковалось наказание членов

семьи преступника и его родственников, а иногда и других лиц, живших вместе с преступниками.

Перед самым падением империи Цин была проделана большая работа по приведению китайского законодательства в соответствие с требованиями времени. Были исключены уголовные наказания палочными ударами, а меры физического воздействия по гражданским делам заменялись системой штрафов. К нормам Дацин люйли обращались еще долгие годы, вплоть до начала XX в.[1]

В Новое время в Китае активно внедрялось западное право. Законодательство цинской династии приспосабливалось к потребностям нарождающегося буржуазного общества, и тем самым заполнялись многочисленные пробелы в праве и судопроизводстве. При этом в качестве принципов права и судопроизводства применялась европейская доктрина, которая нашла благодатную почву в развитых районах Китая.

Цинская династия располагала довольно значительным **судебным** аппаратом. К числу центральных учреждений относились ведомство наказаний, которому подчинялись уголовная палата, кассационная палата. Высшая судебная власть принадлежала императору. Кроме того, право суда принадлежало также Государственному совету, центральным ведомствам и т.д.

На местах **правосудие** вершили судебные чиновники провинций, областные, окружные, уездные судьи. В деревнях земельные споры крестьян, дела о браках, обидах рассматривали старосты и старейшины.

Дело обычно возбуждалось с письменной или устной жалобы потерпевшего, составленной по определенной форме. В ней следовало сообщить, кто является ответчиком, точно указать время совершения преступления, перечислить свидетелей и т.д. Подача вторичного заявления не допускалась. Не разрешалось подавать жалобу на родителей, старших кровных родственников, не принимались заявления слуг на своих господ. Истец, который не явился в суд, подвергался наказанию. Расследование ограничивалось фактами, содержащимися в жалобе. Запрещалось обращаться с жалобой, минуя нижестоящую инстанцию.

---

[1] История государства и права зарубежных стран. Т. 2 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 687.

Если истец и ответчик жили в разных уездах, то суд проходил по месту жительства ответчика.

В областях и провинциях действовали особые органы, которые рассматривали дела, связанные с такими преступлениями, как убийства, крупные хищения. Если они не могли разрешить дело самостоятельно, то оно направлялось в столичный судебно-следственный орган, где решение выносилось от имени императора.

Много внимания уделялось выявлению и поимке преступников. На частных лиц возлагалась обязанность оказывать помощь в аресте опасных преступников. Обнаружение преступников входило в функции сельских старост, старост пятидворок и т.д. Кроме того, существовал разветвленный полицейский аппарат. Например, в Цинской империи во все концы страны посылались тайные агенты, призванные шпионить за населением. Обязанность ловить опасных преступников возлагалась и на городские власти, и на местных чиновников. Для борьбы с разбойниками в отдельные местности посылались инспекторы. Для розыска и ареста преступников практиковались различные средства: обыски, составление списков преступников и т.д. Рисовались портреты разбойников, чтобы облегчить их поимку.

Строгого разграничения между предварительным и судебным следствием не существовало. Судья, приняв заявление истца или донос, сам начинал расследование дела. В процессе допроса применялась пытка. Освобождались от допроса под пыткой старики и малолетние, а также лица, имеющие право на смягчение наказания.

Сторона, недовольная решением или приговором, имела право на апелляцию. Если осужденный не подавал апелляционной жалобы, то приговор о телесном наказании приводился в исполнение через три дня, о ссылке — через 10 дней после вынесения судьей решения. В отношении приговоренных к смертной казни немедленное исполнение наказания допускалось лишь в исключительных случаях. Как правило, требовалось утверждение приговора императором. Казни производились в осеннее время, публично (на площади, городском рынке). В отношении родственников императора и титулованной знати они производились секретно. Иногда в Китае подвергали казни труп умершего преступника. Представители высшей аристократии могли получить от императора повеление покончить с собой.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Охарактеризуйте государственно-политическое устройство Китая в период правления маньчжурской династии Цин.

2. Раскройте роль и значение движения тайпинов в борьбе народов Китая за свои права.

3. Назовите основные причины периодически повторявшихся в Китае кризисов, которые приводили к смене династий. Приведите примеры.

4. Дайте характеристику китайским буржуазным реформам конца XIX в.

5. Каково содержание китайских законов Дацин люйли?

6. Охарактеризуйте систему судоустройства и судопроизводства Китая. Чем оно отличалось от системы соседних стран?

8.3. Государства Латинской Америки и Африки. Установление европейского господства

В новой истории государства и права стран Латинской Америки и Африки отразилась колониальная политика западных держав: колонизация ими территорий, населенных народами с менее развитыми социальными и экономическими структурами, образование колониальных империй.

В Новое время европейские государства перенесли свою государственную правовую систему в колониальные владения в Америке и Африке. Некоторые государства добровольно восприняли понятия, конструкции и даже целые европейские институты государства и права.

8.3.1. Государства Латинской Америки: черты прошлой эпохи

Страны Латинской Америки явились не только первыми новыми нациями-государствами, но и первыми объектами неоколониального влияния.

В. Г. Графский

В Новое время Латинская Америка представляла собой регион, где сохранились черты прошлой средневековой эпохи. Традиционная индейская государственность (майя,

инки, ацтеки) была уничтожена, а власть фактически перешла в руки колонизаторов и церкви.

Два государства — Испания и Португалия — осуществляли территориальную экспансию по всему континенту. Испанский и португальский языки, возникшие на основе древней латыни, стали доминировать на этой территории, что и дало основание называть ее Латинской Америкой, в отличие от англоговорящей Северной Америки. Да и сам характер колонизации Латинской Америки был иным. Эмиграция из Европы в США была «народной»: туда в основном ехали простые люди, готовые работать на новой земле. Из Испании и Португалии в Америку переселялись преимущественно дворяне, получавшие там громадные земельные пожалования, но презирающие труд. Работать должны были местные жители — индейцы или привезенные из Африки негры-рабы. Так сложился своеобразный уклад жизни в Латинской Америке, когда поначалу социальные границы совпадали с расовыми.

Руководство политикой Испании в колониях осуществлял Совет по делам Индий, созданный при короле Испании. Он издавал законы для колоний, назначал администрацию и был высшей апелляционной инстанцией для всех колониальных судов. Вице-короли в Америке осуществляли высшую власть и олицетворяли собой испанскую корону. В других, менее значительных колониях, назначались генерал-капитаны. Они номинально подчинялись вице-королям, но фактически пользовались всей полнотой власти. На все высшие должности в колониальной администрации назначались выходцы из числа испанской феодальной знати, которых направляли в колонию.

В городах сохранились некоторые традиционные для Испании формы муниципального управления. Огромную роль в управлении колониями играла католическая церковь. Со временем сложился многоступенчатый бюрократический аппарат, способствовавший эксплуатации коренного населения.

Политика метрополии вызывала широкое недовольство различных слоев населения: индейцев, метисов, мулатов. Недовольство проявляла и буржуазия. В начале XIX в. между Испанией и Португалией, с одной стороны, и их владениями — с другой, возник конфликт. Метрополии оказались не в состоянии принудить их к подчинению. Так образовались независимые латиноамериканские государства:

Аргентина, Боливия, Бразилия, Мексика, Парагвай, Перу, Чили, Уругвай. Большинство из них по примеру США провозгласили себя республиками, но, учитывая их социальную структуру, демократиями они не были и быть не могли. Любое реальное расширение прав и свобод простых граждан угрожало существованию латифундий. Власть в этих республиках принадлежала различным кланам латифундистов, фактически принимала форму личной власти вождя, непосредственно опирающегося на армию. При этом формально сохранялись представительные органы, проводились имитации выборов.

Республиканские идеи легли в основу первых конституций латиноамериканских государств. По Конституции 1826 г. в Аргентине и по Конституции 1824 г. в Мексике была провозглашена республиканская форма правления. Монархия утвердилась лишь в Бразилии. В процессе становления и развития государственности в Латинской Америке утвердились идеи федерализма. Существовали сторонники как унитарных государств, так и конфедеративного государственного устройства.

В своеобразных условиях Латинской Америки провозглашенные Конституцией передовые идеи претерпели существенные изменения, отражавшие особенности латиноамериканского общества в тот период. А именно: отсутствие политической стабильности, сепаратизм отдельных провинций, постоянная борьба за власть. В большинстве латиноамериканских республик сохранялись крупные латифундии и полуфеодальные, а в некоторых случаях рабовладельческие, формы эксплуатации. Бывшие монархисты и приверженцы бюрократического управления объединялись в консервативные партии, защищавшие интересы крупных землевладельцев и церкви. Другие круги латифундистов, заинтересованные в торгово-промышленном развитии своих стран, объединились в либеральную партию.

В течение XIX в. консерваторы чаще находились у власти. Эти партии ставили перед собой задачу захвата власти и создания авторитарного режима. Они делали ставку на одного сильного лидера (каудильо). Последние зачастую приходили к власти не в результате выборов, а посредством насильственного захвата власти, в том числе путем государственного переворота. Каудилизм как система строился не на конституционно-правовой основе, а на грубой силе и харизматическом авторитете предводителя. Он тормозил

становление демократических форм общественной жизни. Диктаторские режимы базировались на милитаризме. Как правило, власть захватывали каудильо, которые являлись выходцами из армейской верхушки. Армия была поставлена в исключительное положение и часто становилась арбитром в политических конфликтах. В XIX в. государственные перевороты стали частым явлением.

8.3.2. Право стран Латинской Америки. Правовая экспансия Запада

В корнях латиноамериканского права видны исконные народные взгляды и обычаи, которые дают свой «подсвет» правовым процессам.

Ю. А. Тихомиров,
член-корреспондент Международной академии сравнительного права

Доминирующее положение в странах Латинской Америки занимало право колониальных держав. Обычно государства-метрополии не уничтожали полностью традиционные местные судебно-правовые системы в колониях. Они продолжали действовать в пределах, установленных колониальными властями. В таких условиях возникали своеобразные смешанные судебно-правовые системы, состоявшие из элементов права метрополий и местного права. Традиционное право регулировало главным образом личные права и сохраняло свое подчиненное положение по отношению к праву метрополии.

В XIX в. право практически всех латиноамериканских государств опиралось на римско-испанские традиции. Когда у молодых независимых латиноамериканских государств возникла потребность в проведении кодификации гражданского законодательства, выбор пал на французское право. Стимулом восприятия французской модели явилось огромное влияние, которое оказали политико-правовые учения эпохи Просвещения на революционные силы Американского континента, добившиеся национальной независимости.

Рецепция французского права была значительной. Так, например, в 1817 г. был принят Аргентинский гражданский кодекс. В распоряжении его составителей оказались прак-

тически все кодексы, опубликованные в Европе и Америке. По некоторым подсчетам, из Гражданского кодекса Наполеона 1804 г. было полностью заимствовано 145 статей. Половина из 2282 статей Кодекса была рецепирована частично.

Объем данного законодательного сборника оказался весьма внушительным. Кодекс состоял из двух вводных титулов и четырех книг. Первая книга была посвящена правовому статусу лиц и семейному праву, вторая — обязательственному праву, третья — вещному праву, четвертая содержала общие положения об обязательствах и вещных правах и делилась на три части, относившиеся к наследованию, приобретению и утрате обязательственных прав.

Значительную рецепцию западноевропейского права осуществляли и другие государства Латинской Америки. Гражданский кодекс Чили 1855 г. удачно соединил французские источники и традиционные институты римского права, при этом были использованы и некоторые институты испанского права. Чилийский гражданский кодекс послужил образцом для появившихся вслед за ним гражданских кодексов Эквадора (1860 г.) и Уругвая (1868 г.). Вслед за гражданским правом последовала кодификация других основных отраслей права.

К восприятию именно европейской модели кодификации латиноамериканские страны были подготовлены характером колониального права, т.е. права испанского и португальского, перенесенного на Американский континент завоевателями.

Латиноамериканские страны заимствовали у США принципы построения и функционирования судебной системы. Однако судебная практика, в отличие от США, в большинстве латиноамериканских стран не рассматривалась как источник права.

Кодификация, происходившая в течение следующего за завоеванием государственной независимости периода, заложила основу для формирования национальных правовых систем. Если кодификация законодательства, проводившаяся в европейских странах после революций, представляла собой своеобразное подведение их итогов, то кодификация законодательства в латиноамериканских странах, с одной стороны, отразила компромисс элементов доколониального и колониального права, а с другой — стала рычагом, способствовавшим в конечном счете закреплению и развитию новых отношений на Латиноамериканском континенте.

8.3.3. Государства Африки. Специфическое видение государственности

> Африканский образ мышления предполагает специфическое видение мира, которое влечет за собой ряд юридических последствий.
>
> *Норбер Рулан*

К моменту установления европейского господства Африка состояла из двух историко-географических регионов. Первый из них, находившийся к северу от Сахары и прилегавший к Красному морю, входил в зону влияния цивилизаций Средиземноморья — древнеегипетской, финикийской, греко-римской. После арабских завоеваний здесь утвердился ислам, а арабский язык стал основным языком общения. После распада единого арабского государства — халифата — здесь возникло несколько самостоятельных государств. Позже все они, за исключением Марокко, находившегося на крайнем западе региона, вошли в состав Оттоманской империи.

Особняком стояла Эфиопия. Здесь образовалось крупное государство во главе с императором (негусом). В целом это был регион с давними традициями государственности, относительно развитым хозяйством. Сохранились здесь и христианство, и ислам.

К югу от Сахары до самой южной оконечности континента жили многочисленные народы негроидной расы, находившиеся на стадии общинного строя или перехода к первым государственным образованиям. Хозяйственный уклад этих народов был разнообразен: от кочевого скотоводства и земледелия до охоты и собирательства. Бóльшая часть этих народов исповедовала племенные культы, лишь на севере региона некоторое распространение получил ислам. Втягиваясь в торговлю со своими более развитыми соседями, Африка поставляла единственный доступный ей товар — рабов.

Установление европейского господства шло в этих регионах разными путями. Северная Африка сравнительно быстро стала объектом притязаний европейцев. Франция опередила здесь все другие европейские страны. В 1830 г. она установила протекторат над Алжиром. В 1869 г. было завершено сооружение Суэцкого канала. Англия сделала все возмож-

ное, чтобы установить контроль над каналом, а затем и над Египтом, по территории которого он пролегал.

К началу XX в. почти вся территория Северной Африки была поделена между европейскими государствами. Проникновение в Тропическую и Южную Африку было более медленным. Началось оно с установления европейцами контроля над работорговлей, особенно когда главным направлением этой торговли стала Америка. До начала XIX в. из Африки было вывезено около 12 млн рабов.

На побережье Африки возникли многочисленные опорные пункты европейских держав. Началось проникновение европейцев в глубь континента, медленное в силу отсутствия хороших средств сообщения и наличия очагов тропических заболеваний. Уже первые опыты колонизации доказали возможность развития здесь плантационного хозяйства для производства тропических культур на экспорт. Но, пожалуй, главную роль в последующем разделе Тропической и Южной Африки сыграли не хозяйственные соображения, а соперничество европейских держав, для которых обладание колониальной империей было символом статуса великой державы.

К концу XIX в. на территории Африки осталось только два суверенных государства: Эфиопия, отстоявшая свою независимость в войне с Италией, и Либерия, основанная в XIX в. неграми из США, стремившимися обрести свободу на своей исторической родине. Поскольку раздел Тропической и Южной Африки происходил при отсутствии относительно стабильных государственных образований, он был осуществлен европейскими державами совершенно произвольно; границы колониальных владений не совпадали ни с географическими, ни с этническими.

8.3.4. Право африканских стран. Появление письменного права

Новое право Африки точно отражало юридические концепции страны-метрополии.

Рене Давид

Под влиянием европейского права и законодательных реформ, проводившихся колониальными администрациями, претерпели существенные изменения традиционные обы-

чаи африканских государств. По общему правилу, значение местных обычаев признавалось колониальной администрацией и судами лишь в той мере, в какой они не противоречили нормам европейского права и судебного процесса, а нормы европейского права и судопроизводства распространялись на население колоний в той мере, в какой это соответствовало местным условиям и возможностям. Противоречия между традиционными обычаями и нормами европейского права, установленными для колоний, решались в основном в пользу европейского права.

Основные элементы структуры и отдельные положения континентальной (романо-германской) системы права были трансплантированы в африканские колонии Франции, Бельгии, Голландии.

Тесно была связана с колониальной политикой и англосаксонская система права. Она была малодоступной для рецепции в силу известных свойств прецедентного права. В итоге происходило насильственное внедрение его в процессе колониальной экспансии.

Своеобразно складывалась правовая система в английских колониях в Южной Африке. В них действовало римско-голландское право, которое впоследствии было преобразовано по французскому образцу.

В течение всего Нового времени южноафриканское право перерабатывалось в соответствии с духом английской юриспруденции. В результате сложилась система, где переплетались элементы английского и голландского права.

Такие гибридные системы сложилась и в ряде других государств рассматриваемых регионов. В них действовало англо-испанское, англо-французское, англо-римско-голландское и другое право.

Рецепция европейского права и трансформация традиций местных обычаев в процессе их приспособления к новым условиям привели в конечном счете к тому, что в колониях утверждались правовые системы метрополий. Так, бывшие английские колонии стали странами общего права, бывшие бельгийские, португальские и французские колонии — странами романо-германского права.

Колонизаторы наряду с внедрением собственного суда проводили политику сохранения той части африканского *судопроизводства*, которая, по их мнению, не противоречила их интересам. Дуализм *судебных систем* проявлялся весьма заметно. С одной стороны, действовали колониаль-

ные суды с европейскими судьями, руководствовавшимися правом метрополии, с другой — местные суды.

Разбирательством дел африканцев занимались местные старейшины. Решения в таких судах принимались в соответствии с обычном правом, действовашим на территории, которая подпадала под их юрисдикцию. Контроль за деятельностью местных судов осуществляли чиновники. Они же ведали назначением и смещением членов судов.

В целом же был заметен отход от традиционных методов урегулирования споров с постепенным внедрением судебной системы, первоначально базировавшейся на прежних племенных установлениях, но со временем перестроившейся по образцу буржуазного судоустройства.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Как Латинская Америка и Африка были разделены между крупными западными державами?

2. Какие порядки устанавливались в колониях? Почему они так разительно отличались от тех, которые уже господствовали в передовых странах Запада?

3. Как проходила колонизация Латинской Америки?

4. Охарактеризуйте государственно-политическое устройство колоний Испании и Португалии в Латинской Америке.

5. В чем своеобразие общественного строя стран Латинской Америки?

6. Каким образом устанавливалось европейское господство в Африке?

7. Как осуществлялось управление в странах Африки?

8. Раскройте роль права метрополий и традиционного местного права в становлении колониального права стран Латинской Америки и Африки.

9. Какие особенности права проявлялись на Африканском континенте?

10. Охарактеризуйте систему судоустройства в странах Латинской Америки и Африки.

Раздел IV

ГОСУДАРСТВО И ПРАВО В НОВЕЙШЕЕ ВРЕМЯ

Глава 9
ПРЕОБРАЗОВАНИЯ В ГОСУДАРСТВЕ И ПРАВЕ В XX—XXI ВВ.

В результате освоения данной темы студент должен

***знать*:**

• историю появления современного государственного механизма и правовой системы *Великобритании*, особенности двухпартийной системы, роль конституционных обычаев и судебных прецедентов в содержании Конституции, правовое регулирование институтов демократии, избирательную систему. Правовой статус монарха, значение монархии для Великобритании, статус высших органов государственной власти, региональное устройство Британского содружества наций, особенности судебной системы, местного самоуправления;

• процесс развития государственно-правовой системы третьей, четвертой и пятой республик *Франции*, особенности Конституции 1958 г., роль политических партий, значение многопартийности, правовое регулирование институтов демократии, избирательную систему, правовой статус высших органов государственной власти, особенности судебно-правовой системы и конституционного надзора, местное управление и самоуправление;

• государственно-правовую историю формирования *Германии* в Новейшее время (Веймарская республика, Третий Рейх, образование ГДР и ФРГ), содержание Основного закона 1949 г. и его особенности, правовое регулирование институтов демократии, избирательной системы, правовой статус федеральных органов государственной власти, судебно-правовую систему, германский федерализм и его особенности, местное управление и самоуправление;

• историю перехода *Италии* от конституционной монархии к республике, содержание Конституции 1947 г., правовое регулирование институтов демократии, избирательную систему, правовой статус высших органов государственной власти, тер-

риториальное устройство, судебно-правовую систему, местное управление;

• эволюцию основ государственно-правового устройства *Соединенных Штатов Америки* (от «Нового курса» до социального государства), виды политических партий и особенности двухпартийной системы, правовое регулирование институтов непосредственной демократии, избирательную систему, правовой статус федеральных и местных органов власти, особенности судебно-правовой системы, американский федерализм;

• понятийный аппарат по юриспруденции государств, их базовые нормативные правовые акты;

***уметь*:**

• оценивать различные современные государственно-правовые явления на основе исторического опыта и тенденций развития государства и права в Новейшее время;

• свободно оперировать историко-правовыми фактами, осуществлять историко-правовую экспертизу и делать логические обобщения;

• выражать и аргументировать свою точку зрения по новейшей государственно-правовой истории стран Запада;

***владеть*:**

• навыками самостоятельного использования методов изучения и анализа современных государственно-правовых явлений, конституционных и законодательных основ государственного строя;

• методикой сбора и обработки современной историко-правовой информации с помощью периодической печати, библиотечной сети и компьютерных технологий;

• способами свободного оперирования современной правовой терминологией, владения юридической техникой;

• навыками применения и использования современного историко-правового материала рассматриваемых стран в нормотворческой, экспертно-консультационной, педагогической деятельности.

Новейшее время стало одним из наиболее противоречивых в истории человечества. Для большинства народов мира оно явилось переломной вехой в их развитии. Сохранилась громадная разница в уровне развития их общественно-политической и социально-экономической жизни. Значительная часть населения Европы и Северной Америки жила в условиях городской, промышленной цивилизации гражданского общества. Жители ряда регионов Африки — в аграрных обществах, основанных на родоплеменных нача-

лах. Некоторые государства жили по традициям кастового общества, имели теократическую форму правления.

Резолюция ООН, принятая главами государств, собравшимися на сессию «Тысячелетия» в сентябре 2000 г., гласила: «Мы не пожалеем усилий для того, чтобы освободить людей от отчаянных и бесчеловечных условий крайней бедности, в которых сейчас проживает миллиард человек». Резолюция требовала, чтобы «к 2015 году уменьшить в два раза долю людей, доход которых составляет менее одного доллара в день, и которые страдают от голода. К тому времени сократить долю тех людей, которые не могут получить чистую воду».

На сегодняшний день эти задачи не решены. В 2011 г. половина населения планеты имела доход менее одного доллара в день. Около миллиарда людей страдали от недоедания и жили на грани голодной смерти, 2,4 миллиарда людей не имели достаточно воды для бытовых нужд. Около 1,2 миллиарда не получали необходимого количества воды для питья. Предполагается, что уже, к 2025 г. 40% населения Земли будет жить в странах с абсолютным дефицитом воды. Резолюция призывала «остановить распространение СПИДа, проклятие малярии и других основных болезней, от которых страдает человечество, к 2015 году». Однако, по данным Всемирной организации здравоохранения, различными видами вирусных гепатитов за последние пять лет переболело около двух миллиардов человек. 23 миллиона человек погибли от СПИДа, который появился лишь в 1981 г. Остаются широко распространенными и другие инфекционные заболевания. В 2010 г. около 225 миллионов человек заболело малярией. Каждый год от трех до пяти миллионов болеют холерой, туберкулез продолжает быть проклятием для 20 миллионов людей.

Не оправдались и надежды футурологов на решение проблемы загрязнения среды. И это неудивительно. Ведь в водные бассейны планеты только нефти выливают ежегодно до 12 миллионов тон. До 90% всего сельского населения Земли постоянно потребляют загрязненную воду для мытья или даже питья. За последние 40 лет более половины тропических лесов, этих «легких» планеты, было спилено.

Многие продукты потребления современной промышленности, а также средства производства стали подобны

чудовищам Франкенштейна, убивающим и калечащим миллионы людей на производстве и дома. По данным Международной организации труда, ежегодно около 270 миллионов рабочих становятся жертвами производственного травматизма. Проблема безработицы обострилась как никогда. Доля безработных среди трудящихся развитых капиталистических стран составляет 8—20% и выше.

Главы государств, собравшиеся в 2000 г., призвали «активизировать усилия в борьбе против транснациональной преступности во всех ее проявлениях, включая похищение людей и торговлю ими». Однако ничего не изменилось. В настоящее время на Земле около 27 миллионов рабов, эксплуатируемых в сфере криминальной экономики. Их число превышает количество рабов в период массовой работорговли в XVI–XVIII вв. Очевидно, что планы, провозглашенные Генеральной Ассамблеей ООН на рубеже столетий, имеют не так много шансов на исполнение. Об этом говорит и прошлый опыт: за последние 150 лет истории случилось 12 кризисов капитализма.

Новейшая государственно-правовая история соприкасается с современностью. Между новой и новейшей историей нет такого разрыва, как между Античностью и Средневековьем. Однако если карта мира в Новое время поражала бедностью палитры, то в Новейшее она отличалась большим разнообразием. С развалом колониальных империй, СССР и других стран число государств достигло 193, тогда как к началу Первой мировой войны их было 60.

При этом процесс образования новых государств, новых национальных правовых систем вряд ли завершен, тенденция к самоопределению народов проступает все более явственно, что грозит целостности многих государств. Проявляются самые разнообразные формы государства — начиная от правового государства до военных и военно-гражданских диктатур, что говорит о противоречивости государственно-правовых систем Новейшего времени.

Можно выделить несколько направлений государственно-правового развития:

- эволюция государств «буржуазной демократии»;
- возникновение социалистической государственности;
- установление и крах тоталитарных режимов;
- существование теократических форм правления.

9.1. Изменения западной государственно-правовой организации — от великой депрессии 30-х гг. XX в. до мирового финансового кризиса начала XXI в.

9.1.1. Основные направления и тенденции развития государств Западной Европы и США

> Наше сегодняшнее время — время слома революционного, тоталитарного мира — это, возможно, начало робких поисков того векового синтеза старого и нового, что в конечном счете и определяет основу для дальнейшего развития человечества.
>
> *А. Н. Сахаров*

В Новейшее время проявились следующие тенденции развития западной государственности.

1. В XX в., особенно в его конце — начале XXI в., государство в развитых странах брало на себя все большую ответственность за общественный прогресс, стремясь к становлению государства благоденствия — государства, гарантирующего своим гражданам определенный уровень социального обеспечения и благосостояния. Его идея долго пробивала себе дорогу. Раньше господствовало представление о том, что каждый должен самостоятельно заботиться о себе, что предоставление помощи — дело благотворительных частных организаций, а не государства. Со временем утвердилось понятие, что государство должно гарантировать человеку реализацию его прав.

Становление государств благоденствия пришлось на 1950-е гг., апогей их развития — на 1960-е — начало 1970-х гг. Были созданы государственные системы социального обеспечения, социального страхования и социальной поддержки инвалидов, сирот, многодетных семей. Государство взяло на себя организацию помощи гражданам, живущим ниже установленной во многих странах черты бедности. Составной частью государства благоденствия стала система государственного регулирования общественных отношений.

Каждая страна внесла свою специфику в данную форму государства. Но при всем многообразии его форм можно

выделить два типа такого государства. Первый формировался под воздействием доктрины социал-демократии. Он отличался наибольшей развитостью систем социального обеспечения. Социал-демократы добивались, как правило, расширения прав трудящихся на производстве, установления более четкого взаимодействия профсоюзов и бизнеса. Второй тип государства благоденствия формировался при участии либеральных и консервативных партий, признававших необходимость государственного регулирования социальной и экономической жизни, но рассматривавших государственное регулирование лишь как необходимое дополнение к частной инициативе. Они видели в социальной защите опасности ослабления творческой энергии индивидов, порождаемой конкуренцией. Его признаками стали меньшая развитость систем социального обеспечения и меньшие налоги.

В середине 70-х гг. XX в. государства благоденствия вступили в полосу своего кризиса. Безработица выросла до беспрецедентных размеров, рост реальной заработной платы прекратился, система социальной защиты стала работать с перебоями. Это поставило под сомнение способность государства благоденствия выполнять свои функции. Сформировалось мощное политическое движение, целью которого стал его демонтаж. Кризис государства благоденствия не стал преддверием его ликвидации, он лишь дал толчок к реалистической оценке его возможностей и назревшим реформам.

2. Во многих государствах Западной Европы утверждались демократические режимы. После Второй мировой войны были ликвидированы фашистские и авторитарные режимы. Шел процесс расширения всеобщего избирательного права. Его утверждение укрепило принцип народовластия. Вместе с тем продолжали существовать и даже укрепляться авторитарные тенденции.

3. Противоречиво развивался парламентаризм. В начале XX в. начался его кризис, связанный с тем, что ситуация в большинстве высокоразвитых стран изменилась: возникли партии, представлявшие интересы различных слоев и групп населения. Цензовое избирательное право стало абсолютно несовременным и выглядело несправедливым анахронизмом, парламент стал не таким быстрым в принятии решений, и главное — он больше не состоял из единомышленников. Кроме того, даже среди бывших соратников (например, в «среднем классе»), появлялись противоречия,

новые взгляды на парламент и парламентаризм. Представления о приоритете законодательной власти, существовавшие в Новое время, стали уходить в прошлое.

«Кризис парламентаризма» продлился довольно долго. В некоторых странах об этом кризисе говорят до сих пор. Однако можно отметить, что в последние десятилетия парламенты начали переживать новый этап своего развития, свидетельствующий о возрождении их роли. Во многих западноевропейских странах парламенты стали не только формировать правительства, но и оказывать на них значительное влияние. Появились международные парламенты, например Европарламент. Сегодня парламенты и парламентаризм приобрели новое дыхание.

4. Наметилась тенденция к росту влияния исполнительной власти за счет законодательной и судебной. Функции государства расширились, причем основная их часть передавалась исполнительной власти. В непосредственном подчинении исполнительной власти находилась армия. Возросла роль разведки, контрразведки и разного рода тайных спецслужб. Одновременно возросла бюрократизация общества. В 70—80-е гг. XX в. это явление создало основу для требования ограничения функций государства и обуздания произвола бюрократов. В ходе борьбы с бюрократизмом совершенствовался контроль над государственной службой — системой найма и продвижения госслужащих.

5. Проводились поиски разумного сочетания рыночных и государственных механизмов, общественной и государственной собственности, которые обеспечивали бы эффективное развитие государств.

6. Началось развитие продолжающегося и в наши дни регионального сотрудничества государств, оформляемого многочисленными договорами международно-правового характера

Был создан Евросоюз. Он задумывался как новый политический игрок на геополитическом поле. Однако этого не получилось. Европейские нации лишились суверенитета. Шаг за шагом, постепенно он был передан в руки технократам, финансовой элите, никем не избранных и никому не подотчетных. Экономически Евросоюз также потерпел неудачи. Европа управляется бюрократией, которая не только не интересуется мнением народов, но и работает против них. В экономике к власти пришли неолибералы, разрушившие существовавшую систему социальной

защиты населения. Глобализация и свободное движение капиталов устанавливают для рабочих всего мира «законы джунглей», условия беспощадной конкуренции. Создан немногочисленный класс людей, сверхолигархов (плутократов), которые владеют всем и держат мир в своих руках.

В конце XX — начале XXI в. никем не регулируемый рынок и идеология либерализма и монетаризма завели западные страны в тупик (особенно это проявилось в период мирового финансового кризиса 2008 г. и в волнениях народных масс в странах — должниках ЕС в 2011 г.), из которого с немалым трудом и зачастую с помощью чуждых им механизмов государственного регулирования они пытаются выбраться и сегодня. Народ пытается протестовать, а протесты неминуемо приводят к потрясениям.

9.1.2. Обновления в праве ведущих капиталистических государств

В современный период происходит
дальнейшая эволюция универсальной
системы либерального права.
Р. Т. Мухаев

Для новейшего периода истории характерны не только существенные изменения в государственном развитии ведущих капиталистических государств, но и заметная эволюция их судебно-правовых систем. Произошедшие обновления затронули как форму, так и содержание этих систем.

1. Произошло постепенное видоизменение некоторых классических правовых принципов, которые в Новое время казались естественными и непоколебимыми, но в Новейшее время не в полной мере отвечали потребностям общественной жизни, не соответствовали возникающим в ней новым явлениям.

2. Основное назначение права в новых условиях состояло в том, чтобы приспособиться к современным потребностям общества. Именно поэтому изменения в праве были связаны, в частности, с необходимостью охраны окружающей среды, борьбы с болезнями, с разумным осуществлением демографической политики и т.д.

3. Обновляющееся право опиралось как на национальный опыт правового регулирования, так и на достижения

мировой цивилизации, особенно в сфере отношений собственности и регулирования рыночной экономики.

4. Время поставило перед правом новые перспективы, наделило его новыми возможностями активно воздействовать на общественную жизнь. Право в значительно больших объемах стало использоваться для решения новых проблем, обусловленных наличием информационного общества, новой усложнившейся экономикой, поисками разрешения периодически возникающих в обществе противоречий, и демонстрировало большую, чем ранее, способность к поддержанию сильной социальной политики.

5. В одних странах процесс развития права характеризовался высокой степенью правовой преемственности, в других — крупными реформами законодательства. Но в целом большинству правовых систем современного западного мира присущи резкий рост правотворческой активности государственных органов, увеличение юридической формы регулирования общественных отношений, ориентация на право как общепризнанную и самостоятельную ценность (теория и практика правового государства на Западе).

6. Основные институты права развиваются в сторону их демократизации, большего учета интересов общества в целом, создания новых механизмов правового регулирования. Проявляя обновленческую тенденцию, право Новейшего времени отличается гибкостью, способностью регулировать общественные отношения при разных формах правления и государственных режимах.

7. В праве произошли структурные изменения. Они повлияли на источниковую базу права, хотя степень этого воздействия в отдельных странах была неодинаковой. В континентальной Европе по-прежнему доминирующими источниками остаются закон и подзаконные акты. При этом все большее внимание уделяется судебной практике. В странах англосаксонского права судебный прецедент имеет, как и в прошлом, исключительное значение, хотя возросла и роль законных и подзаконных актов, «консолидированных» (сводных) актов парламентов. Сфера применения судебного прецедента сокращается.

8. Наметилась тенденция к межгосударственной унификации национальных норм права. Во второй половине XX в. возник новый юридический феномен — европейское право. Оно охватывает европейские организации, включая Совет Европы, Организацию Североатлантического договора (НАТО), Западноевропейский союз, Организацию по безопасности и сотрудничеству в Европе (ОБСЕ) и др.

9. Произошли изменения в судопроизводстве, оно, являясь важным элементом и гарантом демократических процедур, развивалось в либеральном направлении. В законодательствах большинства современных стран закреплен порядок формирования судов, определены принципы, которыми они должны руководствоваться. К их числу относятся: независимость суда, обеспечиваемая рядом гарантий, в том числе и часто предусматриваемой несменяемостью судей; коллегиальность при рассмотрении большинства дел; профессионализм судей; право обжалования решений; гласность при судопроизводстве; равноправие и состязательность.

10. В Новейшее время различаются судебные системы с судами универсальной юрисдикции и системы судов специализированных, в числе которых особое положение занимают административные суды. Получили развитие и другие специальные суды: по трудовым, налоговым и таможенным спорам.

11. По ряду направлений усилился и судебный контроль за деятельностью полицейских и следственных органов. Однако сторонники жестких, полицейских методов укрепления правопорядка, обычно ссылаясь на необходимость усиления деятельности полиции в расследовании преступлений, стремятся установить неограниченную свободу действий следственных и иных правоохранительных органов. Расширение усмотрения полицейских властей происходит в связи с ростом общеуголовной преступности и экстремизма.

Сегодня в странах с демократическими институтами и традициями благодаря острой реакции общественного мнения на случаи полицейского и судебного произвола гарантии правосудия, поддерживаемые судами, приобретают большую политическую и практическую ценность.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Определите основные направления государственно-правового развития в Новейшее время.

2. Раскройте основные тенденции развития государственности в Новейшее время.

3. Какие изменения произошли в государствах либеральной демократии?

4. Какие проблемы переживают государства социал-демократии?

5. Дайте характеристику государства благоденствия, его основных типов.

6. Какие изменения произошли в содержании права?

7. Какие произошли структурные изменения в праве?
8. В чем проявились обновленческие тенденции в развитии систем судоустройства и судопроизводства?

9.2. Великобритания — современный механизм парламентской монархии

В конце XIX — начале XX в. Великобритания, которая раньше считалась «мастерской мира», потеряла первенство в промышленном производстве. Со смертью королевы Виктории в 1904 г. в стране началась коренная трансформация сложившегося социально-политического уклада, которая продолжалась всю первую половину XX в.

Среди основных факторов, обусловивших существенные изменения, следует выделить завершение очередной стадии промышленного переворота, усиление и радикализацию рабочего (профсоюзного) движения, зарождение и развитие феминистического движения. При этом общество разделилось на сторонников и противников перемен. Российская революция 1917 г. и угроза повторения ее «сценария» в других странах заставили правительство Великобритании принять экстренные меры, направленные на ликвидацию очагов социальной напряженности, и пойти на обширные преобразования в государственно-правовой сфере.

9.2.1. Трансформация государственного строя

Для Великобритании характерна большая, чем в других странах, стабильность политических институтов и учреждений, являющаяся результатом не только консенсуса ведущих политических сил, но и предпочтения эволюционного пути развития резким «историческим поворотам».

С. В. Чиркин,
российский ученый-юрист

Участие Великобритании в Первой и Второй мировых войнах, борьба с экономическим кризисом 1929 г. потребовали огромных затрат человеческих и материальных ресурсов и окончательно подорвали «здоровье» империи. После

Первой мировой войны страна потеряла треть своего национального богатства. Соединенное Королевство оказалось вынужденным предоставить независимость своим колониям и доминионам.

Произошедшие потрясения потребовали адаптации институтов государственной власти к изменившимся условиям. Была сформирована новая модель государственного механизма.

В первой половине XX в. «центр тяжести» в определении стратегии развития внутренней и внешней политики Соединенного Королевства в значительной степени сместился в сторону исполнительной власти.

Особое место в Великобритании по-прежнему занимала **корона**. Монарх в Великобритании является символом нации, преемственности государства. Он рассматривается как гарантия стабильности в обществе. На протяжении прошедшего столетия какого-либо серьезного общественного движения за отмену монархии не наблюдалось. До сих пор сохраняются многие прежние королевские прерогативы, и важнейшая из них — право назначения премьер-министра. Хотя этот выбор и ограничен требованием, в соответствии с которым новый премьер-министр должен иметь поддержку большинства палаты общин. Однако, если лидер партии большинства не занимает достаточно прочного положения, слово правящего монарха по-прежнему имеет решающее значение.

Сохранились и другие полномочия монарха: ни один законопроект не может стать законом без королевской санкции, только монарх может созвать или распустить парламент, пожаловать тот или иной титул. Все эти полномочия сегодня считаются простой формальностью, поскольку, согласно английской конституционной доктрине, глава государства должен действовать по совету своих министров. Однако монарх не обязан следовать всем рекомендациям советников: он имеет право не дать согласия на ведение политики, которая, по его мнению, разрушает «базис английской конституции». В связи с этим корона может удалить кабинет министров в отставку.

Особенностью политической жизни Великобритании является то, что многие свои полномочия монархи не реализовывали в течение столетий. Поэтому сегодня монарх не обладает исполнительной властью на деле. Однако, благодаря своим законным правам, в случае необходимости монархия может стать серьезной составляющей государственной власти.

Страной руководит «правительство его (ее) Величества», точнее, его ограниченный состав — **кабинет министров**, в котором главную роль играет премьер-министр. Он формирует правительство, представляет правовые акты на подпись монарху и сам контрассигнует их, в любой момент может предложить монарху распустить нижнюю палату парламента и т.д.

Правительство в силу британской традиции в значительной мере контролирует и парламент. Появился институт делегированного законодательства, т.е. право правительства издавать конкретные законоположения на основании общего законодательного поручения парламента.

В конце Первой мировой войны у власти находилось коалиционное правительство, состоявшее из либералов, консерваторов и лейбористов. Вскоре на выборах в декабре 1918 г. либеральная партия, ранее стоявшая у власти в течение почти 100 лет, потерпела поражение, уступив место лейбористам. Впоследствии двухпартийная система сохранилась. До 1923 г. это были консерваторы (тори) и либералы (виги), с 1923 г. — консерваторы и лейбористы. Существовали и другие партии, например коммунистическая, но сама двухпартийная система считается одним из неписаных конституционных обычаев, соблюдаемых при формировании правительства.

Государственный строй развивался по пути расширения законодательных полномочий и фактической власти правительства. В 1920 и 1939 гг. были приняты законы о чрезвычайных положениях в стране, предоставившие правительству полномочия не только в сфере исполнительной власти, но, по существу, и в законодательной. Эти законы предусматривали возможность издания правительством от имени короля указа о введении в стране чрезвычайного положения. В его условиях правительство могло применять любые меры, которые считало необходимыми для преодоления возникших трудностей, издавать предписания в целях обеспечения общественной безопасности, защиты государства, поддержания общественного порядка. Их использовали в политических целях, применяли против забастовок, митингов протеста и др.

Расширение вмешательства государства во все сферы жизни общества повлекло за собой увеличение числа чиновников. К середине XX столетия в Великобритании существовало более сотни министерств. Проявилась тенденция бюрократизации государственного аппарата. Правила комплектования чиновничьего корпуса были сформу-

лированы еще в конце XIX в. Вводилась экзаменационная система занятия должностей. Высшие чиновничьи должности (коронные) должны были замещаться по конкурсу.

Законодательная власть в Великобритании, как и много столетий назад, сегодня принадлежит **парламенту**. Традиционно парламент считается триединым учреждением: он включает главу государства (монарха), палату лордов и палату общин. Такое представление о законодательном органе связано с тем, что закон становится таковым, если он принят двумя палатами (есть исключения из правила) и санкционирован монархом. Хотя глава государства является составной частью парламента, с точки зрения концепции разделения властей он все же относится к исполнительной власти (см. рис. 38).

Формировалась новая модель британского парламентаризма, происходила девальвация принципов верховенства парламента, парламентского суверенитета, считавшихся неотъемлемыми атрибутами государственно-правовой системы и служивших образцом для многих государственно-правовых систем стран мира. Причины этого заключаются в следующем:

а) в «отставании» парламента как представительного органа от темпов развития британского общества, существенное изменение которого произошло вследствие очередного витка промышленного переворота, распада колониальной системы, а также участия Великобритании в глобальных политических конфликтах. Вовлечение в общественно-политическую жизнь широких слоев населения, выражавших разные политические и социальные взгляды, привело к зарождению основ политического плюрализма, многопартийности и регионализации политических партий. Однако названные явления не нашли соответствующего отражения в деятельности парламента, политический спектр которого представлен двумя политическими партиями (консерваторами и лейбористами) и интересами аристократии.

Численное увеличение электората и усложнение его социальной структуры не отразились на принципе формирования основными политическими партиями своих списков кандидатов в депутаты парламента. В эти списки по-прежнему включались представители элитарных групп населения (юристы, финансисты, промышленники), являвшиеся проводниками соответствующих социальных интересов;

б) в несоответствии вызовам времени практики парламента решать проблемные вопросы исключительно в рамках устоявшихся обычаев и процедур. Попытки парламента модернизировать механизм своей деятельности, опираясь исключительно на прежний опыт, выявили его неспособность адекватно реагировать на складывающиеся правовые ситуации;

в) в наличии пережитков прошлого в политической системе Великобритании, ассоциируемых прежде всего с верхней палатой парламента — палатой лордов;

г) в нацеленности депутатского корпуса на достижение компромисса в решении любых вопросов, вследствие чего процесс выработки приемлемых решений нередко принимал затяжной характер и сопровождался принципиальным отходом от первоначальных позиций. Тем самым снижалась актуальность проведенных преобразований[1]. Данная практика во многом обусловила незавершенность некоторых реформ, начало которым было положено в первой половине XX в. и в настоящее время.

Так, реформы палаты лордов 1911 и 1949 гг., предпринятые в целях устранения недостатков парламентского правления, имели неоднозначные последствия. С одной стороны, эти реформы, направленные на повышение эффективности деятельности представительного органа путем ограничения полномочий палаты лордов в законодательном процессе и сокращения сроков принятия верхней палатой решений по важнейшим вопросам законодательства, позволили внедрить в парламентскую практику правовой механизм, который предусматривал возможность принятия финансовых и нефинансовых законов без одобрения палаты лордов.

С другой стороны, функционирование парламента в последующий период во многом нивелировало позитивные итоги реформ. Используя политическую независимость и обширные законодательные инициативы, палата лордов успешно отражала попытки ее дальнейшего реформирования, преследуя собственные корпоративные интересы, весьма условно соотносимые с интересами государства и общества.

В 1918—1919 гг. была проведена избирательная реформа, согласно которой право голоса получали все лица мужского

---

[1] См.: *Орлов К. А.* Реформы британского парламента в первой половине XX века (историко-правовое исследование) : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М. : РГТЭУ, 2008. С. 10—11.

пола, достигшие 21 года и удовлетворяющие требованиям ценза оседлости или владеющие помещением для деловых занятий[1]. Женщины получали право голоса при условии, что они достигли возраста 30 лет и владели недвижимостью, приносящей определенный годовой доход. В 1929 г. им были предоставлены равные с мужчинами избирательные права.

После Второй мировой войны не обладали активным и пассивным правом: пэры и пэрессы, имеющие титул не ниже барона (баронессы), поскольку они заседали в палате лордов; судьи (кроме мировых), злостные банкроты (не реабилитированные судом), гражданские служащие, назначенные короной; священники государственной церкви и др. Был отменен ценз оседлости, участие в голосовании было добровольным.

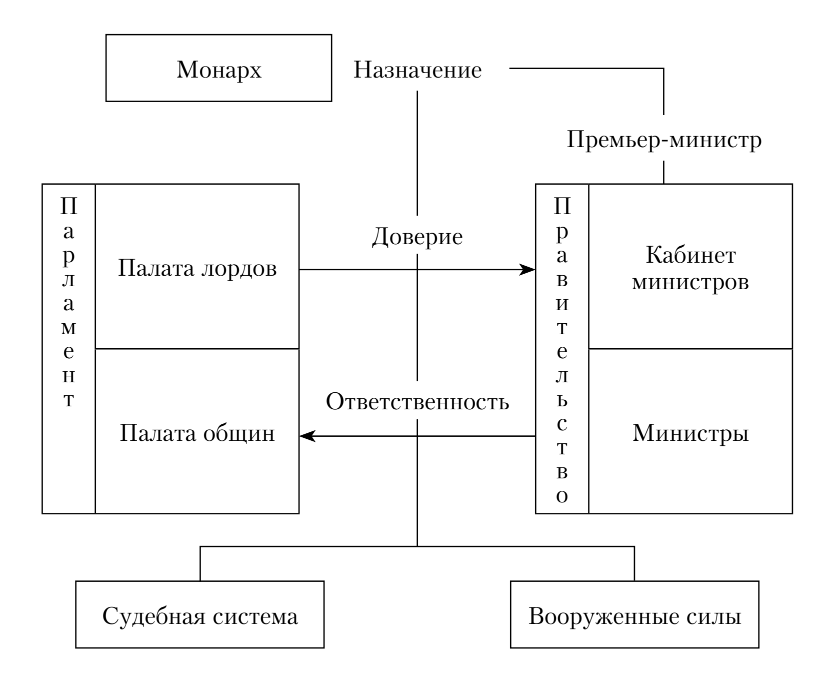


Рис. 38. **Государственный строй Великобритании в Новейшее время**

---

[1] История государства и права зарубежных стран / под ред. К. И. Батыра. 4-е изд. М. : Проспект, 2004. С. 399.

Произошли изменения в организации **силовых структур**. В 1939 г. в стране была введена всеобщая воинская повинность. С середины 1960-х гг. появилась профессиональная армия. Полиция Великобритании состоит из местных формирований и представителей совета графства. Собственная полиция существует в городах. Ее начальника назначает городской совет. Общее руководство полицией осуществляет министерство внутренних дел.

В Великобритании длительное время сохранялась система местных органов управления. **Местное самоуправление** в Великобритании всегда было сравнительно независимым от центра. Исторически оно возникло как следствие привилегий по самостоятельному внутреннему управлению, которые на протяжении веков города получали от короны. В настоящее время характерными чертами британского местного самоуправления являются: наличие у органов местного самоуправления статуса юридических лиц (корпораций); обладание административными полномочиями на соответствующих территориях; известная финансовая самостоятельность, в том числе право на установление местных налогов; выборность руководителей местных органов.

Согласно законам о местном управлении 1972 и 1985 гг., Англия была разделена на графства и городские округа. Графства делятся на округа. Выборным органом местного самоуправления во всех административно-территориальных единицах (кроме малонаселенных приходов) является совет. Председатель совета — мэр, избираемый из числа членов совета. Советы графств, округов и городских округов функционируют четыре года и обновляются первые три года ежегодно на 1/3.

В компетенцию советов округов и городских округов входят: налогообложение, городское и сельское землепользование, жилищное строительство, местные дороги и стоянки автотранспорта, отдых, зрелища и реклама, борьба с шумом, здравоохранение, кладбища и др.

К ведению советов графств относятся: полиция, пожарная охрана, мелкие акционерные компании, дороги, социальные службы, образование и библиотеки, музеи и художественные галереи, трудоустройство молодежи, продовольствие и медикаменты, некоторые службы по защите интересов потребителей, уборка мусора, парки и места отдыха и др.

Предусмотрен ряд особенностей управления в Лондоне. Законами о местном самоуправлении 1963 и 1985 гг. Лондон был разделен (за исключением его центра — Сити) на районы, управляемые районными советами. Члены местных советов работают в них безвозмездно или по совместительству. Они образуют отраслевые и функциональные комитеты и комиссии, в которых и решаются основные вопросы.

Столичные министерства и ведомства осуществляют значительный контроль над органами местного самоуправления. Прежде всего местные органы зависят от центра в финансовом отношении. Некоторые министры вправе даже принимать на себя исполнение обязанностей тех местных органов, которые, по их мнению, не справляются со своей работой. Законы, принятые в последние годы, значительно усилили роль центра, ограничили самостоятельность органов местного самоуправления.

9.2.2. Британское содружество наций

Большая рыба поедает мелкую рыбешку.

Английская пословица

Британские владения делились на доминионы, колонии, протектораты и подмандатные территории. В 1917 г. за доминионами был признан статус автономных государств. Наиболее развитым доминионом являлась Канада. В 1931 г. был принят Вестминстерский статут, согласно которому английские доминионы объединялись в Британское содружество наций.

После Второй мировой войны в результате активизации национально-освободительного движения статус доминионов получили некоторые английские колонии. В марте 1946 г. правительство Англии признало право Индии на независимость. Она перестала быть колонией. Независимость и статус доминиона получил также Цейлон. Была провозглашена независимость Ирландской Республики.

В 1950-х гг. наблюдался рост центробежных тенденций, происходило ослабление экономической, политической и военной зависимости стран–членов Содружества от Великобритании. В результате национально-освободи-

тельных войн в 1957 г. добились независимости колонии Золотой Берег (Гана) и Малазийская Федерация. В 1960 г. стала независимой Нигерия (см. гл. 12).

Конференция премьер-министров стран Содружества в 1949 г. приняла решение отменить положение Вестминстерского статута, гласившее, что «члены Содружества объединены общей верностью короне», и считать английского короля только «символом свободной ассоциации независимых наций–членов Содружества и в качестве такового главой Содружества».

9.2.3. Начало XXI в.: новые направления государственного развития

> Развитие Великобритании в наибольшей степени засвидетельствовало общую тенденцию государственной организации западного типа — к возобладанию роли и политического веса исполнительной власти.
>
> *О. А. Омельченко*

Реформы XX в., в первую очередь парламентские, определили основные векторы развития британской государственно-правовой системы. Но в XXI в. стали создаваться предпосылки к пересмотру результатов этих реформ. Так, принятие в 2004 г. Закона о запрете охоты на лис в обход позиции палаты лордов на основании процедуры, предусмотренной Актом о парламенте 1949 г., послужило поводом для рассмотрения судебными инстанциями Соединенного Королевства вопроса о конституционности самого Акта о парламенте.

Таким образом, впервые после XVII в. была поставлена под сомнение правомерность действий парламента и впервые в конституционной истории Англии продемонстрирована допустимость оценки решений представительного органа со стороны судебной власти. Несмотря на отказ суда признать Акт о парламенте 1949 г. противоречащим неписаной английской конституции, факт оспаривания сложившегося в течение многих лет конституционно-правового механизма, а также широкий общественный резонанс, который вызвало данное судебное разбирательство, сви-

детельствуют о наличии у значительной части британского общества негативного восприятия отдельных сторон жизни Великобритании. Столь отчетливое проявление подобных деструктивных тенденций в такой консервативной стране, как Великобритания, в случае их усиления в будущем способно негативно отразиться на стабильности политической ситуации.

Приспосабливая традиционные управленческие структуры к потребностям современного развития общества, британские правящие круги все чаще прибегают к заимствованию форм и методов государственного управления других развитых стран, прежде всего США и ФРГ. В результате в государственном аппарате, как и во всей политической системе страны, наблюдается все более резкое сочетание архаичных и новейших элементов.

В настоящее время в Великобритании усиливается движение в поддержку реформирования некоторых сторон ее политической системы. Растет число сторонников принятия писаной конституции, что во многом обусловлено возникновением новых политико-правовых проблем, связанных с королевским домом, национальными отношениями, членством в Европейском союзе. Кроме того, многие законы, относящиеся к правам и свободам граждан, некогда принятые в Великобритании, устарели, так как не соответствуют мировым стандартам, не содержат необходимых гарантий, а иногда и прямо противоречат существующим демократическим принципам.

Так, лейбористы, отказавшись от одного из традиционных пунктов партийной программы о необходимости национализации и взяв на вооружение концепцию «нового лейборизма», сумели одержать победу на парламентских выборах 1997 г., благодаря чему завершился 18-летний период доминирования партии тори (1979—1997 гг.). Эта победа была закреплена на последующих выборах; премьер-министром стал лейборист Г. Браун.

На выборах в мае 2010 г. лейбористы потерпели поражение. Елизавета II назначила новым премьер-министром Д. Кэмерона — лидера консервативной партии, получившей по итогам выборов большинство мест в парламенте. Но для полной победы этого оказалось мало, и главе кабинета пришлось сформировать первое с момента Второй мировой войны коалиционное правительство.

9.2.4. «Новое дыхание» в процессе консолидации английского права

Общее право Англии — открытая система, где постоянно создаются новые нормы, основанные на разуме.

Рене Давид

В XX в. законодательство в Великобритании окончательно превратилось в основной источник права. Большую роль здесь играло делегированное законодательство. Основной формой упорядочения многочисленных законов оставалась такая форма систематизации, как консолидация. Чаще всего она заключалась в объединении ранее изданных законодательных положений.

«Новое дыхание» в процессе консолидации было придано специальным актом парламента об образовании правовой комиссии (1956 г.), целью которой было проведение реформы права вплоть до его полной кодификации. Были подготовлены кодифицированные акты по договорному, семейному праву. Эта работа в современной Великобритании далека от завершения — сказываются английские правовые традиции, прецедентное право.

Получил развитие процесс совершенствования **гражданского права** (термин «гражданское право», как известно, в английской правовой системе является условным). Оно складывается из ряда традиционных правовых институтов: реальной собственности, доверительной собственности, договора (см. параграф 7.2.). В 1925 г. был принят закон о **собственности**, дополненный четырьмя другими законами, связанными с распоряжением и управлением имуществом.

После Второй мировой войны произошло законодательное обеспечение социализации собственности. Были приняты законы о национализации жизненно важных отраслей промышленности. Она осуществлялась на основе социального компромисса. Бывшим владельцам предприятий была выплачена компенсация, а национализированные предприятия приобрели форму публичных корпораций. Впоследствии была проведена частичная приватизация национализированных предприятий. Процессы национализации и приватизации приобрели динамичный характер.

Так же как и в США, был принят ряд законов, регулирующих хозяйственную деятельность корпораций. После Второй мировой войны в Англии появилось антитрестовское законодательство. Законы 1948 и 1956 гг. предусмотрели создание государственных органов для контроля за монополистической и антиконкурентной практикой, которые должны были проводить расследования на рынке. Было предусмотрено создание специального суда по ограничительной практике, который в случае выявления фактов ограничения свободы конкуренции мог выносить решения о запрещении монополистической практики как противоречащей общественному интересу. В последующие годы такое законодательство было расширено и консолидировано.

В регулировании **договоров** по-прежнему преимущественную роль играют нормы прецедентного права, но в целях урегулирования некоторых видов договоров были изданы соответствующие законодательные акты. При заключении договоров серьезное внимание уделяется установлению и соблюдению их стандартных условий, чтобы избежать произвольного включения в них различных оговорок в интересах одной стороны.

Во второй половине XX в. был принят ряд законов, в результате чего произошли существенные изменения в сфере **брачно-семейных отношений**. Вступление в брак требует от сторон соблюдения ряда условий: добровольность, отсутствие другого брака, достижение брачного возраста (16 лет), отсутствие близкого родства, принадлежности к одному полу. Зарегистрированный брак порождает возникновение новых прав и обязанностей для супружеской пары. Законодательство предусмотрело их взаимную поддержку и совместное проживание. Брак по английскому праву представляет собой разновидность контракта.

В Новейшее время продолжилась политика упрощения и модернизации **уголовного права** путем издания консолидированных актов или актов, имеющих элементы кодификации. Она отразила менявшиеся общественные условия.

В XX в. увеличилось количество парламентских актов, посвященных уголовному праву, что сузило область применения судебного прецедента. В 1960—1980-е гг. был принят целый ряд важных актов по вопросам общей части уголовного права. Особое место здесь занял Закон об уголовном

праве 1967 г., отменивший средневековое деление всех преступлений на фелонии и мисдиминоры.

Вместе с тем значительная часть уголовного права Англии и сейчас состоит из судебных прецедентов. Приговоры высших судов принимаются за основу при решении аналогичных дел судами низшей и равной им инстанции. Высшие суды, в свою очередь, связаны предыдущими приговорами и решениями.

Уголовное право отличается сложностью и противоречивостью, но в то же время — гибкостью. Последнее определяется тем, что у судей есть возможность выбора нужного прецедента из их множества.

Ведущими направлениями реформ уголовного права на рубеже XX и XXI вв. стали гуманизация и оптимизация наказания. Так, предусмотренная законодательством смертная казнь не используется в Англии уже очень давно. Широкое распространение получило условное осуждение.

Судебная система Великобритании в Новейшее время неоднократно подвергалась реформам и упрощению, но она все же осталась весьма сложной, сильно децентрализованной. Низшей судебной инстанцией по гражданским делам стали помощники судей в графствах. По малозначительным уголовным делам такую роль играют общественные магистраты. На них возложены функции мировых судей. Более крупные гражданские дела рассматривают суды графств.

Система высших судов в соответствии с законом о судах (1971 г.) стала включать Высокий суд (гражданские дела), Суд короны (уголовные дела и часть гражданских дел) и Апелляционный суд (гражданское и уголовное отделение). Их структура и юрисдикция регулируются законом 1981 г. о Верховном суде.

Все три упомянутых судебных органа — Суд короны, Высокий суд и Апелляционный суд — вместе называют Верховным судом. В судопроизводстве участвует палата лордов. Она является апелляционной инстанцией и судом первой инстанции для пэров, обвиняемых в уголовных преступлениях.

В Великобритании также существуют военные суды, церковные суды (для лиц духовного звания), промышленные трибуналы, рассматривающие жалобы на дискриминацию на предприятиях, административные суды (рис. 39).

Апелляционный комитет палаты лордов

Верховный суд

Высокий суд	Апелляционный суд	Суд короны

Специальные суды (военные, церковные, промышленные трибуналы и др.)	Суды графств	Городские суды	Магистратские суды	Административные суды

Рис. 39. **Судебная система Великобритании в Новейшее время**

Закон о судах 1990 г. демократизировал **судебный процесс**. Повысилась роль адвокатуры. Укрепились либеральные основы юстиции. Большинство уголовных дел вместо суда с участием присяжных заседателей стало рассматриваться в порядке суммарного судопроизводства полицейскими или мировыми судьями.

В Великобритании получила развитие административная юстиция, осуществляемая в форме трибуналов (административных судов) и министерских расследований. Трибуналы — своеобразные «неформальные» суды — специфически британское явление. Они занимают промежуточное положение между администрацией и общими судами.

Наиболее многочисленны трибуналы по подоходному налогу, по национальной службе здравоохранения, по социальному обеспечению и по социальным пособиям.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Как происходила эволюция политической системы Великобритании?

2. Каков статус монарха Великобритании?

3. Какие изменения произошли в организации работы парламента Великобритании? Что означает понятие «парламент — триединое учреждение»?

4. В чем суть реформы парламента (палаты лордов) 1911 и 1949 гг.?

5. Как изменился статус доминионов после принятия Вестминстерского статута 1931 г.?

6. Какие изменения произошли в избирательном праве Великобритании после принятия законов 1928 и 1969 гг.?

7. Какой вид систематизации права является основной формой ревизии и упорядочения многочисленных законов в Великобритании?

8. Какова судебная система в современной Великобритании?

9. Какие изменения произошли в судебной системе Великобритании?

9.3. Франция: от парламентской к смешанной (президентско-парламентской) республике

В Новейшее время во Франции сохранялась республиканская форма правления. Первая республика, как известно, просуществовала семь лет, Вторая — три года, а самой продолжительной оказалась Третья республика, просуществовавшая 70 лет, до 1946 г. — года принятия новой Конституции. Затем 12 лет длился период Четвертой республики (1946—1958 гг.). С 1958 г. действует Пятая республика.

9.3.1. Третья республика в XX в. и ее падение

> Чтобы планировать и принимать решения, государство нуждается в органах власти, во главе которых стоит компетентный арбитр.
>
> *Шарль де Голль, французский государственный деятель*

При Третьей республике единой конституции не существовало: действовали Конституционные законы, принятые в 70-е гг. XIX в., регулировавшие организацию и деятельность учреждений государственной власти. В первое время происходило соперничество между сторонниками восстановления монархии и республиканцами.

Президент республики избирался на семь лет и обладал всеми полномочиями, присущими конституционному монарху, — правом законодательной инициативы и контроля за осуществлением законов. Он мог отсрочить заседание парламента и распустить его нижнюю палату.

Законодательная деятельность осуществлялась **парламентом** — *палатой депутатов*, избираемой на четыре года, и *сенатом*, избиравшимся на девять лет особыми коллегиями выборщиков.

Исполнительная власть принадлежала **правительству**, роль которого усилилась. Однако стабильность отсутствовала, обычным явлением была министерская чехарда. За 39 лет правительства сменились 48 раз[1].

Из Первой мировой войны Франция вышла в числе стран-победительниц. По Версальскому договору (1919 г.) она получала право на бóльшую часть германских репараций, ей были возвращены Эльзас и Лотарингия, передана часть колоний Германии. Франция продолжала оставаться крупнейшей колониальной державой. Вместе с тем Первая мировая война значительно подорвала позиции французского капитала на мировом рынке. Из страны-кредитора, какой она была до войны, Франция превратилась в страну-должника.

Экономический кризис 1930-х гг. оказал решающее влияние на развитие государства. Это проявилось прежде всего в снижении роли парламента, стремлении переложить на исполнительную власть, действовавшую вне рамок контроля общественности, принятие заведомо непопулярных в народе мер, связанных с преодолением кризиса. Парламент почти ежегодно наделял правительство чрезвычайными полномочиями. При недолговечности самих кабинетов эти полномочия оказывались в руках высшей бюрократии. В итоге парламентскому законодательству были противопоставлены акты исполнительной власти. Все это ослабляло государственную власть. Показателем этого явилось позорное поражение французской армии в самом начале Второй мировой войны. Правительство Франции вынуждено было принять решение о прекращении военных действий.

Третья республика пала, когда значительная часть страны была оккупирована фашистской Германией. В соответствии с условиями, продиктованными Германией, страна была разделена на две неравные части. Первая и бóльшая часть была оккупирована Германией, а во второй, южной, со столицей в городе Виши, были сохранены институты французской государственности. Власть формально нахо-

[1] См.: *Графский В. Г.* Всеобщая история права и государства. М. : Норма, 2001. С. 492.

дилась в руках прогерманского правительства маршала Петэна. В ноябре 1942 г. и эта часть Франции была оккупирована Германией.

С первых дней оккупации страны французские патриоты вели борьбу с немецкими захватчиками. В противовес правительству Петэна в Лондоне было образовано правительство «Свободная Франция», имевшее целью освобождение Франции. Летом 1943 г. был создан единый Французский комитет национального освобождения во главе с генералом де Голлем. К концу 1944 г. Франция была в основном освобождена от немецко-фашистских войск.

Человеческие потери Франции в годы Второй мировой войны были меньше, чем в годы Первой, но масштабы разрушений стали гораздо значительнее. Несоизмеримо сильнее упало ее влияние. Франция восстановила свою независимость и целостность с помощью союзников. Ее экономика зависела от долларовых вливаний США.

После освобождения территории Франции власть в ней перешла в руки Временного правительства, возглавляемого де Голлем. Оно восстановило демократический строй, деятели фашистского режима были привлечены к суду. В октябре 1945 г. были проведены выборы в **Учредительное собрание**, которое должно было разработать новую конституцию. Выборы выявили основные политические силы послевоенной Франции. Наиболее влиятельными партиями стали Французская коммунистическая партия, Социалистическая партия и Народно-республиканское движение. Правительство, основанное на сотрудничестве этих партий, возглавил де Голль. Была образована Четвертая республика.

9.3.2. Четвертая республика

> Конституция Четвертой республики сохранила основные традиции французских республиканских конституций XIX в.
>
> *К. И. Батыр*

В декабре 1946 г. вступила в действие новая Конституция. Она стала одной из самых демократических конституций в мире. Было введено всеобщее избирательное право, к привычным политическим правам и свободам граждан были добавлены права на труд и отдых, на социальное обе-

спечение детей, матерей, престарелых тружеников и инвалидов.

Парламент состоял из двух палат: *Национального собрания* и *Совета республики*. Национальное собрание избиралось на пять лет на основе всеобщего и прямого избирательного права. Только оно имело право принятия законов. Законодательной инициативой наделялись члены парламента и председатель совета министров. Совет республики избирался коммунами и департаментами на основе всеобщего и косвенного избирательного права. Он получил право рассматривать законопроекты, принятые Национальным собранием. Последнее выносило окончательное решение по поводу предложенных Советом республики поправок, принимая или отклоняя их.

Высшим представителем государственной власти Конституция объявляла **президента** республики. Он избирался парламентом сроком на семь лет и мог быть переизбран еще на один срок. Президент осуществлял обнародование законов, мог потребовать от обеих палат нового обсуждения принятого парламентом закона. Непосредственное управление страной осуществлял **Совет министров**. Министры были ответственны перед Национальным собранием (рис. 40).

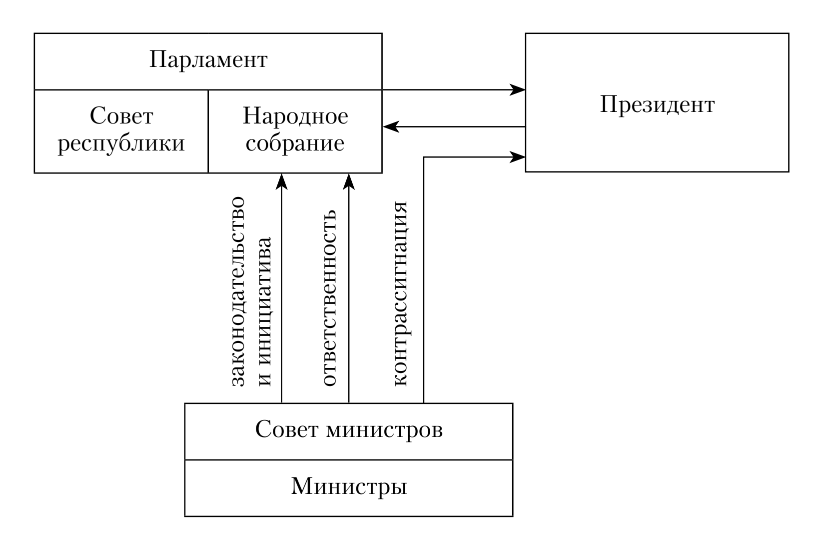


Рис. 40. **Государственное устройство Франции по Конституции 1946 г.**

Реорганизация политического строя Франции в той форме, которая была предусмотрена Конституцией 1946 г., во многом не оправдала возложенных на нее задач и утратила привлекательность в глазах французов. За 12 лет сменилось 14 правительств. Сложные проблемы, стоявшие перед государством, требовали активного вмешательства государства и стимулировали поиски путей к установлению твердой власти. С середины 1950-х гг. стало нарастать недовольство государственным режимом Четвертой республики, что в конечном счете привело к ее падению.

В апреле-мае 1958 г. во Франции резко активизировали свои силы правые группировки, требовавшие подавления национально-освободительного движения в Алжире. Это и послужило непосредственной причиной отмены Конституции 1946 г. Франция становилась президентской республикой.

9.3.3. Пятая республика. Конституция 1958 г.

> Во время Пятой республики наступила стабилизация конституционного строя.
>
> *А. И. Косарев*

Де Голлю были переданы чрезвычайные полномочия по составлению новой конституции. Ее проект был предоставлен на общенациональный референдум и одобрен большинством избирателей в сентябре 1958 г. Он предполагал проведение кардинальных изменений государственного устройства (рис. 41).

В соответствии с новой Конституцией **президент**, избираемый на семь лет всеобщим голосованием, наделялся полномочиями главы государства, главы исполнительной власти и главнокомандующего вооруженными силами. Он утверждал законы, принимаемые парламентом, но мог издавать и собственные декреты, не нуждавшиеся в утверждении парламента. Он мог распустить парламент и назначить новые выборы, мог, минуя парламент, поставить закон на прямое одобрение народом через референдум.

Законодательная власть принадлежала **парламенту**, состоявшему из двух палат: *Национального собрания* и *Сената*. Как и другие парламенты, французский парла-

мент обладал законодательными, контрольными, судебными, внешнеполитическими и иными полномочиями. Осуществляя законодательную деятельность, парламент принимал обыкновенные и конституционные законы. Он имел ограниченную компетенцию (например, закон об изменении Конституции можно принять по любому вопросу, кроме специально уточненных в ней).

Парламент мог временно делегировать правительству законодательные полномочия, но при наличии у последнего программы для их осуществления. Парламент применял почти все известные формы контроля за деятельностью правительства: создавались контрольные комиссии, проводившие проверку государственных служб и государственных предприятий, следственные комиссии, собиравшие информацию и докладывавшие ее палате. В парламент могли подаваться петиции, в том числе и в виде жалоб на органы управления. Национальное собрание могло заставить правительство уйти в отставку в результате отказа в доверии. Имелись у парламента и судебные полномочия, связанные с созданием им особых судов для рассмотрения дел высших должностных лиц.

Во Франции существовал дуализм исполнительной власти. Ее осуществляли **президент** республики и **правительство** (Совет министров). Совет министров в качестве правительства заседал под председательством президента, а в качестве кабинета — под председательством премьер-министра. Роль этих двух органов была неодинакова и зависела от расстановки политических сил в парламенте.

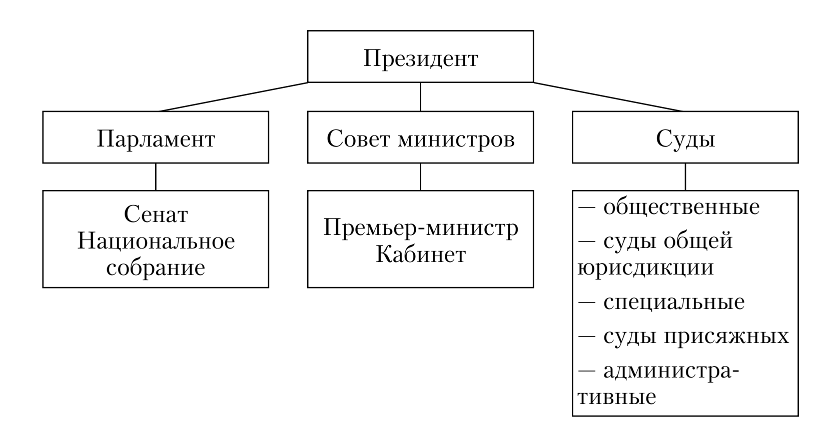


Рис. 41. **Конституционный строй Пятой республики**

Таким образом, Конституция 1958 г. установила форму правления, в которой имелись элементы парламентской и президентской республики, однако доминировали элементы последней. С 1962 г. президент стал избираться непосредственно избирателями. Это еще больше укрепило его независимость от других органов власти.

К концу 1960-х гг. в развитии Пятой республики наметился кризис. Французский бизнес стал тяготиться жесткой регламентацией со стороны государства. Профсоюзы стремились избавиться от чрезмерного контроля государством трудовых отношений.

Детонатором этого недовольства стало молодежное, студенческое движение. Как и в США в те же годы, молодежь открыто отвергала многие ценности старшего поколения, олицетворяемого де Голлем. В мае 1968 г. в Париже начались студенческие демонстрации. Студентов поддержали профсоюзы, началась всеобщая забастовка. Власть была на время парализована. Студенты призывали к захвату власти. Такая перспектива явно не устраивала бо́льшую часть населения. Используя страх перед возможной анархией и пойдя на уступки профсоюзам, де Голль добился стабилизации положения, но доверие к нему было утеряно.

В 1969 г., когда де Голль поставил на референдум вопрос о перестройке органов местного самоуправления, французы проголосовали против, и он ушел в отставку. В 1970 г. де Голль умер.

На досрочных выборах президентом был избран последователь политики де Голля — Ж. Помпиду. Учитывая настроения масс, он ослабил государственную регламентацию социально-экономической жизни, расширил социальное законодательство.

В 1974 г. после внезапной смерти Помпиду президентом был избран представитель независимых республиканцев Ж. д'Эстен. В конце 1970-х гг. левые силы смогли одержать победу на президентских, а затем и на парламентских выборах. В 1981 г. президентом стал социалист Ф. Миттеран. Правительство, сформированное левыми силами, попыталось выйти из кризиса не за счет сокращения государственного вмешательства, а путем его дальнейшего расширения. Был национализирован ряд крупных финансово-экономических групп, расширены социальные программы, введен пятинедельный оплачиваемый отпуск. Правительство пошло на введение государственного контроля над ценами и зар-

платами, но это не остановило инфляцию, а лишь вызвало массовое недовольство. Правительство было вынуждено перейти к режиму строгой экономии и приостановить все намеченные реформы.

На парламентских выборах 1986 г. левых ждало поражение. Впервые в истории Пятой республики глава государства и премьер-министр представляли разные политические блоки. Было объявлено о приватизации почти всего государственного сектора экономики. Ослабло государственное регулирование бизнеса, все силы были брошены на борьбу с инфляцией. Последнее означало экономию и на социальных расходах. На фоне растущей безработицы это вызвало недовольство.

В 1988 г. на волне этого недовольства Миттерану удалось укрепиться во власти. Однако правые шаг за шагом теснили левых. Вскоре они праздновали победу на президентских выборах. 1990-е гг. прошли под знаком превосходства правой коалиции. Правительство возглавлял лидер голлистской партии Ж. Ширак. С этого момента во Франции проблема «сосуществования» (когда президентская и правительственная власти контролировались разными партиями) существенно влияла на функционирование механизма Пятой республики. В 1997 г. президентом стал голлист Ж. Ширак, а парламент и правительство контролировали социалисты во главе с А. Жюпеном. Такое положение сохранялось и на рубеже XX—XXI вв.

6 мая 2007 г. главой государства был избран Николя Саркози. Он стал шестым президентом Пятой республики. Саркози направил работу кабинета министров по либеральному руслу развития экономики, а также по пути реформирования системы образования и государственного финансирования и разработки плана модернизации неблагополучных пригородов, решения проблем иммигрантов во Франции в целом. Особых успехов не было достигнуто. Это вызвало волну критики со стороны французов. Правительству пришлось отступить. Ситуация еще более усугубилась после разразившегося в 2008 г. экономического кризиса. Поэтому кабинет Саркози вынужден был в целом вести социально-направленную политику. Это обеспечило ему поддержку со стороны народа. В августе 2009 г. 46% французов одобрительно отнеслись к Саркози. Однако вскоре его авторитет резко упал. Виной тому стало подписание Саркози законопроекта пенсионной реформы.

Она предполагала повышение пенсионного возраста французов до 60—62 лет и увеличение обязательного трудового стажа с 40 до 41,5 лет. Десятки тысяч людей вышли на демонстрацию против реформы. Они выступали прежде всего против Саркози. Он стал едва ли не самым непопулярным президентом за последние полвека. На президентских выборах весной 2012 г. во Франции кандидатами стали фигуры первого плана политического бомонда республики. Это президент Николя Саркози, лидер социалистов Франсуа Олланд, центрист Франсуа Байру, глава ультраправого Национального фронта Марин Ле Пен, а также представитель «Левого фронта» евродепутат Жан-Люк Меланшон. Основными претендентами на пост главы государства являлись Саркози и Олланд. В мае 2012 г. победу праздновал Олланд. Политическое будущее президента-социалиста будет зависеть не столько от его политики, сколько от внешних факторов. Если глобальная экономика восстановится, то французскому лидеру, возможно, удастся выполнить свои обещания. В ином случае его может ждать такая же судьба, что и его предшественника.

9.3.4. Модернизация французского законодательства

В состоянии крайней нужды закон не действует.

Французская поговорка

На протяжении почти всей первой половины XX в. во Франции формально продолжала действовать классическая наполеоновская кодификация **гражданского права**. Но после Второй мировой войны новые потребности общества повлекли за собой постепенное обновление Гражданского кодекса. К концу XX в. свыше 100 его статей было полностью отменено, около 900 получили новую редакцию. Появилось примерно 300 новых статей.

Изменениям подверглись статьи кодекса, касавшиеся прав собственника (они ограничивались), свободы договора, наследования. В Гражданский кодекс было введено понятие юридического лица.

В последующем изменения в гражданском праве Франции происходили не только путем включения новых статей в текст самого Кодекса, но и путем принятия специальных законодательных актов, регулирующих те или иные сферы жизни общества.

Так был осуществлен пересмотр норм, регулировавших брачно-семейные отношения. Получило признание равенство обоих супругов, устанавливался новый брачный возраст (18 лет для мужчин и 16 — для женщин), выделялись обязательства супругов по взаимному содержанию и содержанию детей, а детей — по содержанию родителей.

Французское право не избежало интернационализации, которая явилась следствием интеграционных процессов, международного разделения труда. Эта тенденция нашла свое отражение в таких областях права, как патентное, акционерное.

С начала XX в. было разработано **трудовое законодательство**. В 1910 г. был принят Трудовой кодекс. Однако становление трудового права во Франции было в большей степени связано с послевоенным периодом развития. В 1973 г. был введен новый Трудовой кодекс, позднее в него вносились изменения. Этот кодекс представляет собой собрание многочисленных, принятых в разное время законодательных актов, регулировавших трудовые отношения. В Трудовом кодексе регулировались организация работы государственных органов в сфере трудовых отношений, отношения между работодателем и работником, коллективные трудовые отношения, а также создание и деятельность профессиональных объединений и работодателей.

В послевоенный период значительные изменения произошли в сфере **социального права**, в основе которого лежал Кодекс социального страхования 1956 г. с последующими добавлениями. Право социальной помощи предусматривало поддержку тех категорий лиц, которые оказались в бедности и нищете. Если право социального обеспечения базировалось на государственной системе страхования, то социальная помощь выступала как государственная благотворительность.

В XX в. существенно изменилось **уголовное право**. Если перед Второй мировой войной изменения касались главным образом частных вопросов (например, разрушение исторических памятников), то во второй половине XX — начале XXI в. появились абсолютно новые нормы, отвечающие запросам времени (экологические преступления, терроризм, преступления в связи с организацией трудовой деятельности и т.д.). То есть для обеспечения эффективной борьбы с наиболее опасными деяниями была осуществлена криминализация терроризма, нарушений в сфере окружающей природной среды, безопасности труда.

Наиболее благоприятные условия для проведения радикальных уголовно-правовых реформ сложились при Пятой республике, когда формирование правового государства сделало необходимой профилактику преступлений.

В 60—70-х гг. XX в. была пересмотрена значительная часть текста Уголовного кодекса 1810 г., что привело к декриминализации ряда преступлений или к применению санкций, ограничивающих возможность совершения новых преступлений.

В 1981 г. в результате давления демократических сил из системы уголовных наказаний была исключена смертная казнь.

Существенной либерализации подверглась система исполнения наказаний (сокращение применения наказания в виде лишения свободы). Содержание осужденного в местах заключения сочеталось с пребыванием в домашних условиях.

В 1994 г. был введен в действие новый **Уголовный кодекс**, состоявший из четырех взаимосвязанных, но самостоятельных законов, предполагающих принятие усиленных правовых мер против социально опасной преступности. Кодекс сохранял демократическую и гуманистическую направленность. Он установил новые ориентиры в уголовно-правовой политике. Наряду с традиционными составами преступлений (убийство, телесные повреждения и др.) особое внимание уделялось таким характерным явлениям современности, как посягательства на права человека с использованием ЭВМ, дискриминация лиц по религиозным, национальным и другим признакам, похищение людей, взятие в заложники, проведение на человеке биомедицинских опытов без его согласия. Была усилена уголовная ответственность за особо опасные преступления (геноцид, депортация, распространение наркотиков, рэкет, мошенничество и др.). По ряду преступлений предусматривалась возможность замены лишения свободы выполнением каких-либо работ или конфискацией имущества.

Современная система **судоустройства** Франции представлена пятью категориями судов. К ним относятся: 1) общественные суды, в которых рассмотрение мелких споров осуществляется непрофессиональными судьями-медиаторами (посредниками), обладающими юридическими знаниями и назначаемыми местными советами — муниципалитетами; 2) система судов общей юрисдикции, где уголовные и гражданские дела рассматриваются одним

или несколькими профессиональными судьями без участия присяжных заседателей; 3) специальные суды: суд государственной безопасности, торговые, трудовые суды, суды по делам несовершеннолетних и др.; 4) суды присяжных (суды общей юрисдикции); 5) административные суды.

Французская система административной юстиции признана классической и характеризуется наличием специальных судебных органов, которые рассматривают споры по искам граждан к органам управления, нарушившим их права.

Посредством административной юстиции вышестоящими в порядке подчиненности органами (должностными лицами) осуществлялась проверка законности, обоснованности и целесообразности принятия и исполнения административных актов, нарушивших, по мнению граждан, их права и свободы.

Параллельное существование судов общей юрисдикции и административной юстиции неизбежно ведет к проблеме разграничения подсудности этих двух систем. Это один из самых сложных вопросов современной судебной практики Франции.

Правовая доктрина Франции исходит из того, что аппарат управления — это особая сфера, которая должна руководствоваться специальным правом, и это специальное право должно применяться автономной юрисдикцией. Общегражданские суды применяют частное право, административная юстиция опирается на административное право как подотрасль публичного права.

Важным звеном судебной системы стали **апелляционные суды**, в состав которых входит множество палат по уголовным, гражданским, социальным делам и т.д.

Возглавляет судебную систему **кассационный суд** (его часто называют Верховным судом), состоящий из нескольких палат, рассматривающих кассационные жалобы на нарушение закона в судебном процессе.

В Новейшее время реформированию и демократизации прежде всего подверглось уголовное и административное **судопроизводство**. В 1958 г. был принят новый Уголовно-процессуальный кодекс, который положил начало ревизии всей наполеоновской кодификации. Было упрощено судопроизводство, упорядочена деятельность следственных органов, суда и присяжных, усилены гарантии индивидуальных прав и свобод граждан.

В соответствии с Уголовно-процессуальным кодексом процесс стал состоять из трех стадий: предварительного

следствия, судебного разбирательства и исполнительного производства. Особую стадию составляет процедура обжалования в апелляционном или кассационном порядке.

Значение предварительного следствия в уголовном процессе чрезвычайно велико. Но оно является обязательным лишь по делам о преступлениях. Обычно же в делах о правонарушениях проводится только полицейское дознание. Предварительное следствие производится следственными судьями негласно, в состязательной и письменной форме. Прокурор выполняет функцию контроля над следствием.

По окончании следствия и сбора необходимых доказательств судья передает материалы дела прокурору республики. Последний в случае согласия с выводами следственного судьи возвращает ему дело. Затем судья или выносит постановление о прекращении дела, или направляет его в соответствующую судебную инстанцию. Если судья находит в деле состав преступления, то направляет дело на рассмотрение обвинительной камеры. Обвинительная камера состоит при апелляционном суде и является своеобразным следственным органом второй инстанции. Она может вынести постановление о дополнительном расследовании или об окончании следствия.

Во французском административно-судебном процессе действуют как общие для всех судов процедурные правила, перенесенные сюда из гражданского процесса, так и особые правила, присущие только административно-судебной процедуре.

Административный суд не имеет права возбудить производство самостоятельно, для этого необходимо исковое заявление. Деятельность органов французской административной юстиции построена на демократических принципах административного процесса. Для административно-судебного разбирательства характерен принцип состязательности. Каждая из сторон имеет возможность ознакомления с информацией и любыми документами, имеющимися в деле. Сам административный судья обязан занимать в процессе активную роль, т.е., обеспечивая гражданину правовую защиту, он должен сам пытаться собрать недостающие материалы и доказательства.

Административное судопроизводство в большей степени тайное, чем гласное. Досудебное исследование материалов дела проводится судом негласно. Только само заседание с участием сторон, их адвокатов и правительственного комиссара до известных пределов гласно. Совещание

судей и вынесение ими решения происходит за закрытыми дверьми, а само их решение обезличено, в нем не указываются позиции отдельных судей (во многих странах особое мнение судьи, отличное от мнения большинства, становится частью материалов дела). И наконец, постановление суда публикуется, если это не запрещено законом.

Судебная практика сыграла важную роль в развитии французского права, а современная законодательная практика открывает ей новые возможности для правотворчества. Постепенно судебная практика превращается в дополнительный источник французского права.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Какая форма государственного управления была закреплена Конституцией Франции 1946 г.?
2. Охарактеризуйте систему государственных органов по Конституции 1946 г.
3. Каковы причины отмены Конституции 1946 г.?
4. Охарактеризуйте политическую фигуру президента де Голля.
5. Дайте характеристику государственного устройства Пятой республики.
6. Каковы особенности Конституции 1958 г.?
7. Как происходило обновление Гражданского кодекса во Франции в Новейшее время?
8. В чем своеобразие французского трудового и социального законодательства?
9. Какие изменения произошли в гражданском и уголовном законодательстве Франции?
10. Какова судебная система современной Франции?
11. Охарактеризуйте систему судопроизводства Франции.

9.4. Образование двух германских государств: Федеративной Республики Германии (ФРГ) и Германской Демократической Республики (ГДР)

Сложившаяся в Германии в годы Первой мировой войны военно-монархическая диктатура свидетельствовала об очевидных нарушениях принципов Конституции 1871 г. Политические партии и общество в целом мирились с военным режимом, пока он обеспечивал успешный ход войны. С весны 1917 г. военное положение Германии ухудшилось,

и в стране развернулось мощное антимилитаристское движение. В германском обществе нарастали революционные настроения. Они привел к революции и реформам. Характерная черта государственно-правовой истории Германии XX в. — попеременная смена демократических и антидемократических тенденций развития.

9.4.1. Веймарская республика

Наша задача заключается в стремлении к мировому господству, чтобы добыть германскому народу необходимое для его развития пространство и обеспечить германскому гению подобающее в мире положение...

Г. фон Бернгарди,
немецкий публицист и ученый

В ноябре 1918 г. была сокрушена Германская империя. Предшествовавшая этому революция началась с восстания военных моряков в Киле. Переход власти в Киле в руки моряков и создание ими первого в Германии Совета вызвал цепную реакцию по всей стране. Кайзер Вильгельм II бежал в Нидерланды, Германия была провозглашена республикой. 10 ноября Берлинский совет создал временное правительство — Совет народных уполномоченных, — состоящее из представителей двух рабочих партий: Социал-демократической и Независимой социал-демократической. Совет народных уполномоченных отменил чрезвычайные законы, установил восьмичасовой рабочий день и обязал предпринимателей заключать коллективные договоры с профсоюзами.

Одновременно в стране набирало силу движение за социалистическую революцию, за установление власти Советов, возглавляемое группой «Спартак», которой руководили Карл Либкнехт и Роза Люксембург. Началась поляризация сил. Первый Всегерманский съезд Советов в декабре отказался поддержать лозунг «Вся власть Советам» и высказался за проведение выборов в Учредительное собрание, назначенных на 19 января 1919 г.

В начале января 1919 г. была создана Коммунистическая партия Германии, которая вместе с частью Независимой социал-демократической партии попыталась установить контроль над Берлином и рядом других городов. Однако 15 января были убиты Карл Либкнехт и Роза Люксембург.

На выборах в Учредительное собрание буржуазные партии получили около 16 млн голосов, социал-демократические — 13,5 млн. Собрание было созвано в городе Веймаре — небольшом культурном центре Германии. В знак доверия социал-демократам Учредительное собрание избрало президентом Германии Ф. Эберта, члена правления Социал-демократической партии. Коалиция трех партий — Социал-демократической, Демократической и Партии центра — составила правительство Германии во главе с социал-демократом Ф. Шейдеманом. Коммунисты эти выборы бойкотировали.

Учредительное собрание приняло новую Конституцию Германии, названную Веймарской (по названию г. Веймара, где работало собрание).

Германия провозглашалась федеративной республикой во главе с **президентом**, избираемым всеобщим голосованием. Его власть была огромной: президент командовал вооруженными силами, назначал на высшие военные и гражданские должности, мог назначить выборы. Высшим представительным законодательным органом провозглашался **рейхстаг**. Наряду с ним действовал **рейхсрат** (имперский совет). Он формировался из представителей отдельных земель. Президент мог распустить рейхстаг. Он же назначал **Верховный государственный суд** Германии (см. рис. 42).

Революционная обстановка, еще сохранившаяся в побежденной Германии, привела к тому, что в Веймарскую конституцию были включены немаловажные нормы, касающиеся прав и свобод граждан. Конституция провозглашала и узаконивала свободу слова, печати, ассоциаций, предписывала создание рабочих Советов на предприятиях и в округах. Рабочие и служащие могли на равных правах совместно с предпринимателями решать вопросы установления размеров заработной платы и условий труда. Защита интересов рабочих и служащих возлагалась на их представительные органы в лице рабочих **Советов** предприятий, на окружные рабочие Советы.

Конституция вводила пропорциональную систему выборов. Вся Германия была поделена на 35 избирательных округов. Каждая партия, принимавшая участие в выборах, выступала со своим списком кандидатов, депутатские места распределялись пропорционально числу голосов, поданных за тот или иной список.

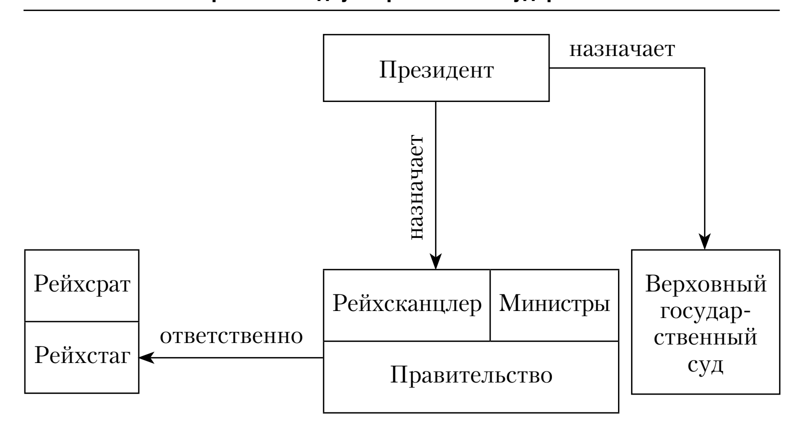


Рис. 42. **Государственное устройство Германии 1919 г.**

Согласно Конституции, внешние сношения, армия и флот, монетное дело, таможня, связь, транспорт и т.д. находились в ведении центральных органов. При этом каждая из земель имела свою конституцию, свой законодательный орган — **ландтаг** и собственное правительство. В 1923 г. Германия снова пережила революционную ситуацию. В Гамбурге рабочие поднялись на вооруженное восстание, но, оказавшись в изоляции, вынуждены были прекратить борьбу. Руководство восстанием находилось в руках коммунистов, но к ним примкнула и часть социал-демократов.

9.4.2. Государственный механизм Третьего Рейха

Перед историей я предстану как
человек, уничтоживший большевизм.
А. Гитлер

Положение едва стабилизировалось, как разразился мировой экономический кризис 1929 г., больнее всего ударивший по Германии. Число безработных достигло 9 млн человек. Немецкая буржуазия стала связывать свои интересы с Национал-социалистической рабочей партией Германии (НСДАП), фашистской[1] партией Гитлера, которая вскоре пришла к власти.

[1] Слово «фашист» происходит от слова «fasio» («пучок розог»). Розги и топор были символом власти еще в Древнем Риме. Фашисты взяли этот символ, от чего и произошло название их движения.

Сегодня кажется странным, как Гитлер смог за короткий срок захватить власть, однако приход к власти фашистов был обусловлен рядом причин.

Первая из них связана с тяжелым экономическим положением Германии после окончания Первой мировой войны. После заключения Версальского договора 1919 г. Германия потеряла часть земель с 3/4 запасов железной руды и других полезных ископаемых и была вынуждена выплачивать огромные репарации. Этот долг был для Германии непосилен, он падал на плечи трех поколений немцев. Началась безудержная инфляция.

Второй причиной стала частая смена правительств. В этих условиях монополистические круги Германии призвали Гитлера к власти, который 30 января 1933 г. стал имперским канцлером, пятым в кризисное время. Переход к фашистскому режиму осуществился «мирным» способом.

Третья причина заключалась в огромной финансовой и другой помощи фашистам, которую оказывали крупнейшие представители немецкого бизнеса. Особенную роль в помощи НСДАП сыграл банкир Шахт[1]. Гитлер пообещал покончить с кризисом, коммунистами, профсоюзами, возродить страну, армию, обеспечив промышленность военными заказами. Уставшие от политической и экономической нестабильности олигархи согласились финансово поддержать Гитлера.

Четвертой причиной была разрозненность оппозиционных сил. Осознавая опасность фашизма, Компартия Германии развернула против него борьбу. Она предложила левым силам, и особенно социал-демократам, объединиться в антинацистском фронте. Предложение это было отвергнуто социал-демократическими лидерами. Позиция, занятая социал-демократами, стала гибельной для Германии, она не избавила их, как и коммунистов, от разгона и преследований.

Начало правления нацистов не было безоблачным. В течение первого месяца власть нового канцлера — Гит-

[1] Ялмар Шахт — личность легендарная. Возглавив в 1923 г. Рейхсбанк, он провел ряд успешных реформ, остановил гиперинфляцию, привлек кредиты из США. Его называли спасителем отечества: в 1930 г. Шахт ушел в отставку, стал представителем знаменитого банкира Моргана, связанного с Рокфеллерами, Ротшильдами. Тогда же он начал помогать Гитлеру связями и финансами, многое сделав для прихода нацистов к власти.

лера — была ограничена. Из 11 постов в правительстве гитлеровская партия получила лишь три. Партия Гитлера даже с немногочисленными союзниками не имела большинства в рейхстаге. Устроив провокацию — поджог рейхстага, — фюрер покончил не только с основными соперниками НСДАП — коммунистами, — но и с демократическим режимом в целом.

Фашистский режим опирался на террор, расизм и национализм.

Программа фашистской партии провозглашала создание «нового немецкого рейха», великой империи, искоренение марксизма и коммунизма, физическое истребление евреев. Рабочим фашисты обещали ликвидацию безработицы, крестьянам — повышение цен на сельскохозяйственную продукцию, лавочникам — ликвидацию крупных магазинов. Главной целью стало распространение фашистской идеологии, подготовка террористического аппарата для подавления антифашистских сил.

В первые месяцы гитлеровского правления были ликвидированы буржуазно-демократические свободы. Отменялись свобода личности, слова, печати, собраний. Полиция наделялась неограниченными правами. Все партии, включая буржуазные, были запрещены.

Нацистская партия имела военизированную структуру. Воцарилась однопартийная правительственная система.

Новый режим характеризовался стремлением к абсолютному контролю над всеми сферами общественной и личной жизни граждан. Механизм такого контроля был весьма разветвленным. С одной стороны, это был аппарат террора, включавший СА — штурмовые отряды, созданные еще в 1921 г., СС — охранные отряды, действовавшие с 1923 г. С другой стороны — аппарат организационного воздействия на население: НСДАП, Национал-социалистический женский союз, Гитлерюгенд (молодежная организация нацистов), Трудовой фронт и т.д. С третьей — аппарат по пропагандистской обработке населения.

Функции этих трех аппаратов тесно переплетались, составляя многоотраслевой комплекс механизма фашистской диктатуры. Под руководством НСДАП действовали аппараты государственного управления по руководству экономикой, имперская канцелярия, ведавшая вооруженными силами, судебной системой и др. (рис. 43).

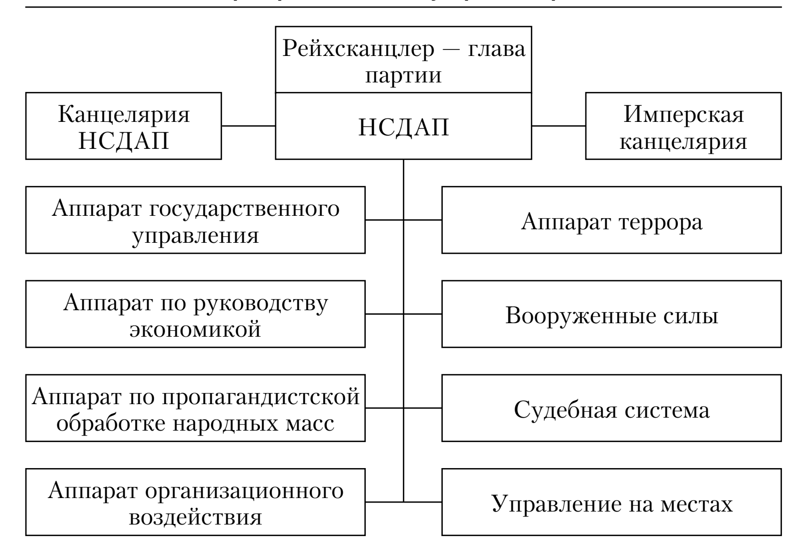


Рис. 43. **Механизм фашистской диктатуры в Германии**

Закон о переустройстве империи от 30 января 1934 г. предоставил Гитлеру как фюреру и главе имперского правительства полномочия по изменению конституционного строя. Произошел полный отход от принципа разделения властей. В августе 1934 г. после смерти президента Гинденбурга Гитлер соединил должности рейхспрезидента и рейхсканцлера.

Вся государственная власть сконцентрировалась в руках фюрера — пожизненного главы государства. Решения съездов НСДАП с момента их принятия получали силу закона. Пребывание в рейхстаге и на правительственной службе связывалось с присягой на верность национал-социализму.

Во главе каждой из 32 областей Германии стоял гауляйтер. Области делились на округа, затем на местные группы и ячейки. Низшими представителями партии являлись руководители блока ячеек — блоклейтеры. Местное самоуправление и традиционное деление государства на земли в интересах централизации управления были упразднены.

Центральные и местные органы партии получили правительственные функции и фактически решали все существенные вопросы управления. На местах работали чиновники, назначенные из Берлина центральным правительством.

В июне 1935 г. в результате внутрипартийной борьбы произошло перераспределение функций в нацистском террористическом аппарате. Главную роль стали играть организации СС, в рамках которых сформировались СД (орган безопасности партии и (с 1938 г.) безопасности государства) и гестапо — тайная полиция. СД контролировал гестапо. Впоследствии возникло специальное ведомство, которое вело всю разведывательную и карательную работу в рейхе — РСХА (Главное имперское ведомство безопасности), включавшее 12 отделов, ведавших борьбой с коммунизмом и марксизмом, концентрационными лагерями, предварительным заключением, гомосексуалистами, контрразведкой и т.д. При этом продолжали работать министерства внутренних дел и юстиции.

В 1938 г. была введена всеобщая трудовая повинность. Учреждались так называемые хозяйственные палаты — объединения банкиров и промышленников, которые регулировали экономические отношения.

Перед НСДАП стояла задача возродить подорванную экономику с 68 тыс. предприятий-банкротов и огромной армией безработных, составлявшей 30% трудоспособного населения.

Подконтрольный нацистам рейхстаг принял Закон «О ликвидации бедственного положения народа и государства» (март 1933 г.). На основании его правительство получало законодательные права.

Был создан Генеральный совет немецкого хозяйства, определявший пути развития экономики. В него вошли крупные олигархи Германии: промышленники, банкиры, другие собственники стали служащими Рейха, вождями своих коллективов. С профсоюзами и забастовками было покончено.

Основным направлением экономической политики НСДАП стала борьба с безработицей. Более 2 млн человек было занятно на строительстве автобанов (шоссе), железных дорог, прокладке каналов, других общественных работах.

Правительство значительно снижало налоги компаниям, расширявшим капиталовложения и обеспечивающим рост занятости. Многих безработных призвали в армию либо направили на военные заводы, предприятия тяжелой промышленности. Уже через год безработица

сократилась вдвое, а в 1936 г. была почти полностью ликвидирована.

К 1935 г. был преодолен кризис в тяжелой промышленности, ставшей мотором всей экономики: простаивавшие предприятия загрузили заказами, началась подготовка к большой войне.

Поначалу фюрер скрывал реваншистские замыслы, но кризис на Западе позволил порвать с Версальским договором. Германия вышла из Лиги наций, приобрела новых союзников в лице Италии, Испании, где также утвердились фашистские режимы.

Осенью 1936 г. Германия официально приняла четырехлетний план перевода экономики на военные рельсы, поставив задачу за четыре года обеспечить страну всем необходимым на случай войны. Строго контролировался импорт. Поскольку своей нефти в Германии не было, были созданы предприятия по производству синтетического каучука и горючего из местного угля. Заработали сталелитейные заводы.

Американский журналист У. Ширер, свидетель тех событий, сравнил Германию с огромным пчелиным ульем, где каждый трудился изо всех сил. Стороннего наблюдателя удивляло, что немцы не сознавали себя жертвами запугивания и притеснений. Наоборот, они с неподдельным энтузиазмом поддерживали диктатуру. Нацизм вселял в них надежду, новый стимул и поразительную веру в будущее страны. Гитлер разделывался с прошлым, принесшим столько бед и разочарований, и восстанавливал военное могущество Германии.

Знаменитый политик Ллойд Джордж публично назвал Гитлера «великим человеком, проявившим достаточно прозорливости и воли, чтобы решить социальные проблемы современного государства». Социальные блага, введенные при Гитлере, и по сей день служат опорой германского общества: оплачиваемые отпуска для рабочих и служащих, пенсии, прогрессивное налогообложение, пособия семьям с детьми, защита крестьян от последствий капризов погоды и колебаний цен на мировом рынке, а должников — от описи и продажи имущества.

1 сентября 1939 г. Германия развязала мировую войну, в которой потерпела сокрушительное поражение от действий союзников — СССР, США, Великобритании, Франции.

9.4.3. Федеративная Республика Германия. Боннская конституция 1949 г.

По территории Германии прошла линия «холодной войны», лишь с завершением которой стало возможно объединение страны.

Н. В. Михайлова

После поражения Германия была разделена на четыре оккупационные зоны: советскую, американскую, английскую и французскую. Управление оккупированной страной сосредоточивалось в союзном контрольном совете, составленном из представителей четырех оккупационных зон.

Однако вскоре западные оккупационные власти разрешили трем западным зонам объединиться в единое государство. 23 мая 1949 г. вступила в силу Конституция Федеративной Республики Германии, закрепившая основные гражданские и политические свободы и провозгласившая Западную Германию демократическим федеративным государством. В состав ФРГ в 1949 г. вошли 11 земель, каждая из которых имела свою конституцию, законодательные, исполнительные и судебные органы. По форме правления ФРГ стала парламентской республикой (рис. 44).

В ФРГ в законодательстве участвуют **бундестаг** и **бундесрат** (Союзный съезд и Союзный совет). *Бундестаг* избирается на четыре года путем всеобщих, прямых, равных, свободных выборов. Руководит заседаниями бундестага избранный им на весь срок действия этого органа полномочный председатель, создаются партийные фракции. Бундестаг считается находящимся в состоянии постоянной сессии и созывается его председателем на пленарные заседания по мере надобности. Заседания бундестага, как и большинства парламентов мира, открытые, хотя могут быть закрыты по решению большинства присутствующих депутатов.

Бундесрат является представительством земель, его члены назначаются правительствами земель и отзываются ими. Поэтому какого-либо срока его полномочий не установлено. Председатель бундесрата переизбирается ежегодно. Заседания созываются по мере надобности.

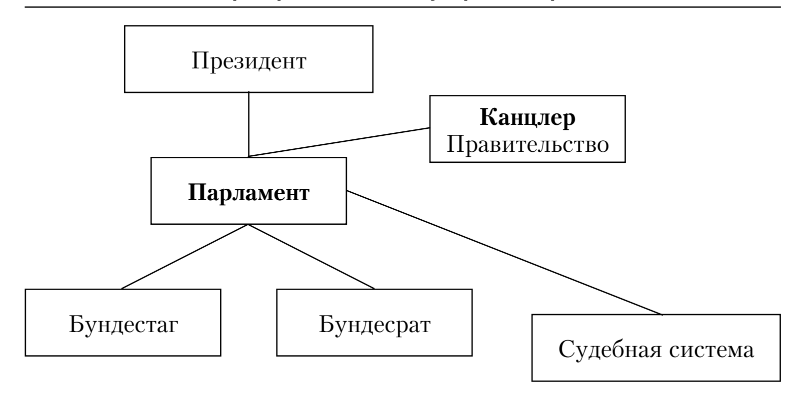


Рис. 44. **Государственный строй Германии по Боннской конституции 1949 г.**

Законодательные органы ФРГ осуществляют контроль за деятельностью исполнительной власти, ратифицируют международные договоры, формируют некоторые высшие органы власти, участвуют в выборах президента и др.

Исполнительной властью обладают **президент** и **правительство**, хотя на деле президент действует по указаниям правительства, являясь лишь главой государства. Реально исполнительная власть осуществляется правительством. Однако президент республики подписывает законы и вправе возвратить их на вторичное рассмотрение.

Власть президента в ФРГ ограничивалась: он не избирался на всеобщих выборах, его распоряжения должны были подтверждаться правительством.

Глава правительства, федеральный **канцлер**, утверждался бундестагом и определял основные направления федеральной политики. Федеральные министры несли ответственность перед канцлером, который вправе был уволить министра. Бундестаг мог выразить министру недоверие. Ответственность за деятельность правительства нес канцлер. С его сменой уходили в отставку и министры.

Федеральное правительство, объединяя и направляя разветвленную сеть исполнительных органов, имело возможность оказывать влияние на все стороны жизни страны. К компетенции правительства ФРГ относились издание постановлений во исполнение законов, а по ряду вопросов (с согласия бундесрата) — издание указов, имеющих силу закона. Кроме того, федеральное правительство по согла-

шению с бундестагом разрешало споры, касающиеся полномочий нижестоящих органов на принятие указов и актов управления. Федеральное правительство могло направлять во все учреждения земель своих уполномоченных для надзора за законностью.

В отдельных случаях оно могло получить право давать высшим органам управления земель конкретные указания по выполнению федеральных законов.

В настоящее время в ФРГ насчитывается 16 земель, а значит, и 16 премьер-министров и правительств, возглавляющих систему управления, т.е. систему органов публичной администрации. В связи с монопольным положением федерации в сфере управления иностранными делами и обороной в землях ФРГ нет соответствующих министерств. В остальном система министерств в землях, с учетом местных нужд и особенностей, примерно повторяет систему федеральных министерств, что обеспечивает поддержание тесных контактов центра и земель и практическое руководство местными делами из центра.

Земли страны делятся на территориальные **округа**, возглавляемые уполномоченными правительств земель. Их основная задача — следить за тем, чтобы на территории округа соблюдались правительственные акты. Уполномоченные правительств земель обладают широкими правами в области управления, включая контрольные и надзорные функции за органами управления.

Административно-территориальной единицей являются **районы** и города-районы, наделенные соответствующим правовым статусом районов.

В состав района могут входить небольшие **общины** (города и поселки). Общины, включенные в систему управленческой деятельности района, являются носителями определенных управленческих функций: содержания школ, профессиональных учебных заведений, гимназий, коммунально-хозяйственных служб и др. Главным органом общины является муниципальный совет, определяющий основные принципы управления общиной и полномочный решать все ее проблемы.

Германское государство Новейшего времени серьезно отличается от германского государства конца XIX — начала XX в., оно основывается на принципе социального государства, провозглашенного Конституцией ФРГ.

Социальное государство предполагает его приспособление к потребностям современного общества, широкомасштабное вмешательство государства в сферу экономической и социальной жизни, что, в свою очередь, означает изменения и в стиле управления, в выборе средств административного воздействия. Основным законом ФРГ наряду с принципом социального государства в основу публичного управления положен принцип правового государства.

9.4.4. Германская Демократическая Республика

В связи с тем, что западные зоны Германии поспешили самоопределиться, было объявлено о создании ГДР.

З. М. Черниловский

Когда западные оккупационные державы, окончательно обособив три свои зоны влияния, превратили их в Федеративную Республику Германию, 7 октября 1949 г. было объявлено об образовании нового государства — Германской Демократической Республики. Тогда же в соответствии с решением демократического блока политических сил вступила в действие Конституция ГДР. Ландтаги земель избрали своих представителей в Палату земель, просуществовавшую до 1958 г. Была создана **Народная палата** — верховный орган государственной власти. Таким образом конституировался первый парламент ГДР.

Главой государства являлся **президент**. Но в 1960 г. эта должность была упразднена и полномочия президента стал выполнять **Государственный совет**, избираемый народной палатой на четыре года. Народная палата формировала **Совет министров** — правительство ГДР. Советское правительство передало правительству ГДР функции управления, принадлежавшие советской военной администрации.

Первые всеобщие выборы состоялись в 1950 г. Избирательное право было предоставлено всем гражданам, достигшим 18 лет. Партии демократического блока решили выступить не только с общей программой, но и с единым списком кандидатов. По соглашению между партиями большинство мест было предоставлено Социалистической единой партии Германии (СЕПГ).

12 июня 1952 г. конференция СЕПГ приняла решение о строительстве социализма. Прошло 16 лет: новая

Конституция ГДР 1968 г. констатировала факт ликвидации в ГДР всех форм эксплуатации человека человеком, победу социалистических производственных отношений. Две предпосылки позволили трудовому народу Германии создать собственное социалистическое государство — победа СССР над гитлеровской Германией и образование Социалистической единой партии Германии как объединения коммунистов, социал-демократов и молодых антифашистов.

ГДР просуществовала 40 лет. Эти годы знаменовались большими успехами в социально-экономической и культурной сферах. ГДР была ведущей страной Восточной Европы.

9.4.5. Присоединение ГДР к ФРГ

> Форсированное навязывание западногерманских государственно-правовых реалий многократно усиливало ощущение восточных немцев, что они подчинены чужому непонятному и непостижимому господству.
>
> *Г. Шмидт, бывший канцлер ФРГ*

«Перестройка» в СССР стимулировала процессы обновления в ГДР: в стране создавались новые партии и движения, выступавшие против проводившегося в стране курса.

В 1989 г. встал вопрос о ликвидации раскола Германии. Была разрушена Берлинская стена, бывшая с 1961 г. зримым символом раскола Германии. Неожиданно для всех объединение стало практической задачей. Конституция ФРГ предусматривала воссоединение Германии как процесс вхождения земель Восточной Германии в ФРГ, что предполагало предварительную ликвидацию ГДР как государства. Руководство ГДР стремилось осуществить объединение через конфедеративный союз двух государств. Однако на выборах в марте 1990 г. в ГДР победила некоммунистическая оппозиция, высказавшаяся за скорейшее воссоединение Германии на основе ФРГ.

Важным шагом на пути достижения германского единства стал договор между ГДР и ФРГ, подписанный в августе 1990 г., согласно которому в целях достижения правовой унификации создавалась «единая избирательная терри-

тория», на которой все выборы должны были проходить по избирательным законам и правилам, принятым в ФРГ.

23 августа 1990 г. Народная палата ГДР приняла решение о присоединении к ФРГ. 31 августа договор об объединении был подписан обеими сторонами. Затем он был ратифицирован Народной палатой ГДР, бундестагом и бундесратом ФРГ. Согласно этому договору, пять воссозданных восточногерманских земель должны были быть включены в состав ФРГ.

Данный договор был согласован между четырьмя державами — СССР, США, Великобританией и Францией. СССР, в принципе согласившись на присоединение ГДР к ФРГ, вначале ставил условием, чтобы Германия была нейтральным государством. Когда же это требование было отклонено всеми сторонами, СССР пошел на принципиально важную уступку — согласился с сохранением членства объединенной Германии в НАТО и выводом советских войск из Восточной Германии. 12 сентября был подписан договор, закрепивший новые реалии в строительстве объединенного государства Германии. 3 октября 1990 г. флаги ФРГ были подняты на территории Восточной Германии.

Бывшие земли восточной части Германии стали землями — субъектами федерации ФРГ на основе Конституции ФРГ 1949 г. В связи с присоединением ГДР Конституция подверглась изменениям, но продолжала действовать.

Была образована Конституционная комиссия, чтобы приспособить Основной закон ФРГ к новым условиям единого государства путем поправок, которые должны были вноситься восточными землями до 1993 г. Некоторые поправки оказались неприемлемыми для ФРГ (например, поправки о гарантиях полной занятости, права на жилье, о придании большего значения такой форме непосредственной демократии, как референдум).

Трудности объединительного процесса выявились очень скоро: политические, экономические, социально-психологические различия запада и востока Германии оказались более стойкими, чем предполагалось ранее.

Присоединение ГДР к ФРГ завершило послевоенный цикл развития Германии, став важнейшим событием в ее послевоенной истории. Вместе с тем оно породило и ряд крупных проблем: необходимо было провести приватизацию, ликвидировать безработицу, преодолеть идеологический барьер между народами.

Начало переустройства Восточной Германии совпало с экономическим кризисом, частично преодоленным в 1994 г. Правительство Х. Коля, представляющее ХДС (Христианско-демократический союз)[1], пошло на повышение налогов и уменьшение ассигнований на пособия по безработице в соответствии с консервативным лозунгом всемерной экономии. В результате на выборах 1998 г. к власти пришли социал-демократы (СДПГ), а новым канцлером стал Г. Шредер. Он модернизировал общественный сектор экономики, не прибегая к демонтажу системы социального рыночного хозяйства. Была проявлена особая забота о восточных землях. В 2005 г. христианские демократы вернули себе политическое доминирование, и бундестаг избрал новым федеральным канцлером председателя ХДС А. Меркель. В 2009 г. она была переизбрана на новый срок.

Сегодня Германия продолжает переживать сложности, возникшие после ее воссоединения, связанные с адаптацией восточных немцев. К ним добавились проблемы, связанные с бесконтрольной иммиграцией выходцев из мусульманских стран.

9.4.6. Право — попеременная смена прогрессивной и реакционной тенденций

Где властвует сила, там закон бессилен.

Немецкая поговорка

Развитие германского права в Новейшее время характеризовалось сменой прогрессивной и реакционной тенденций.

На рубеже XIX—XX вв. значительные изменения были внесены в **гражданское право**. Многовековое применение пандектного права было прекращено. В сфере вещного права принципиальные изменения коснулось самого определения **права собственности**. Веймарской конституцией 1919 г. было определено, что его осуществление должно служить общему благу. Тем самым со всей очевидностью

---

[1] Во время выборных кампаний доминировали четыре крупнейшие партии: Христианско-демократический союз (ХДС), Христианско-социальный союз (ХСС), Социально-демократическая партия Германии (СДПГ), Свободная демократическая партия (СвДП), образовывавшие коалиционные правительства. После присоединения ГДР появилась Партия демократического социализма (ПДС).

начал проявляться процесс социализации гражданского права.

Наиболее существенно изменилось **обязательственное право**. Стало складываться новое понимание института гражданско-правовой ответственности. Принцип свободы договора модифицировался с помощью усиления договорной ответственности, рассматриваемой в качестве правового средства социальной защиты населения.

Были пересмотрены положения о договоре имущественного, прежде всего жилищного, найма, существенно расширились права нанимателя. При найме на работу, при ее оплате и при увольнении были уравнены в правах мужчины и женщины.

Изменения коснулись и **брачно-семейных отношений**. Были определены новые условия вступления в брак, признания его действительности, а также условия развода. Были установлены правовой статус внебрачных детей, новые алиментные обязательства родителей, защищающие права детей, что говорило о прогрессивных тенденциях в развитии германского права.

Образование Веймарской республики ознаменовало начало нового этапа в становлении **трудового права** Германии. Наибольшее внимание уделялось регулированию условий организации и оплаты труда. Они должны были устанавливаться путем заключения коллективных соглашений между объединениями предпринимателей и профсоюзами.

В Новейшее время была проведена широкомасштабная реформа **социального законодательства**. В 1911 г. был принят Социальный кодекс, урегулировавший государственное страхование. Позднее был создан специальный суд по социальным делам. Принимались законопроекты о медицинском и пенсионном страховании.

Веймарская конституция сохранила основные идеи школы классического **уголовного права** о соответствии тяжести преступления и тяжести наказания, сокращении области применения смертной казни.

После прихода к власти фашистов система либерально-демократической законности была упразднена. В 1933 г. был принят декрет «В защиту германского народа», который сводил на нет свободу печати, по существу, аннулировал парламентскую неприкосновенность депутатов рейхстага. Разгром либерально-демократических институтов

был завершен с помощью введения чрезвычайных законов «Об осуждении к смертной казни и о порядке приведения ее в исполнение» 1933 г., «О защите немецкой крови и немецкой чести» 1935 г. и других подобных актов. Широкое распространение получила внесудебная расправа[1].

Гитлер и его соратники не испытывали уважения к праву. Для фюрера международные договоры представляли собой лишь клочки бумаги. Многие немецкие юристы с энтузиазмом примкнули к новому режиму, доказывали что их правовые теории способны отражать его особенности. Среди «правовых находок» была и теория «добровольного принуждения», воплощающая одну из характерных черт правящего режима. Приложенная к гитлеровскому перевороту, она рассматривала его как стихийный акт, ибо то, что «опасно не делать, проявляется лишь в том случае, если необходимое действие не воспринимается как обязательное»[2]. Вся эта интеллектуальная агитация велась под лозунгом «обновления права». Можно привести несколько примеров, демонстрирующих эту новую концепцию.

Утверждалось, что фюрер должен исполнять все государственные функции. В соответствии с Законом о полномочиях (март 1933 г.) он наделялся законодательной властью — правом создавать «законы Рейха». В рейхстаг теперь обращались лишь в исключительных случаях. В результате многие тексты, именуемые законами, в действительности были правительственными актами с одним знаменательным исключением: расистские законы были приняты 15 сентября 1935 г. на чрезвычайной сессии рейхстага в Нюрнберге. Фюрер мог также осуществлять функции правосудия, хотя на практике редко пользовался правом принимать судебные дела к своему производству.

Фашистский тоталитаризм отразился также в общей концепции права: личность существует лишь в коллективе. Так, юрист Ж. Биндер говорил: «...“Индивидуальная” личность как непосредственная данность — это ошибка Гегеля. Напротив, первичным нужно считать, даже в отсутствие ясного понимания этого, непосредственный, известный и жизненный фактор — единство индивидуума

---

[1] Всеобщая история государства и права / под ред. К. И. Батыра. С. 449.

[2] *Рулан Н.* Историческое введение в право. С. 82.

и общества»[1]. Поэтому необходимость различия между публичным и частным правом исчезает.

Узловым пунктом стала концепция административной юстиции. Доктор Фрик, министр внутренних дел, заявил, что ее существование не ставится под сомнение, но она не может иметь такие же функции, как в либеральном государстве. Поскольку разделение властей исключено, она не может осуществлять юридический контроль над административными органами. Она становится колесиком самой администрации, чтобы наилучшим образом обеспечивать подавление правонарушений, а не защищать субъективные права управляемых[2].

Полиция могла арестовывать даже оправданных обвиняемых. Было установлено, что служащие, ведущие записи актов гражданского состояния, должны выполнять требования гестапо, запрещающие, вопреки действующему законодательству, выдавать тому или иному лицу свидетельства о рождении. Все это свидетельствовало о том, что концепции нацистов были очень далеки от того содержания, которое сегодня вкладывается в понятие права в демократических системах.

После окончания Второй мировой войны и разгрома фашизма нацистское законодательство было отменено и восстановлено действие прежнего уголовного законодательства.

После принятия Конституции ФРГ 1949 г. наметилась некоторая демократизация **уголовного права**. Смертная казнь отменялась. Подчеркивалась приверженность либеральным принципам: «Деяние может подлежать наказанию, только если его наказуемость была установлена законом до его совершения», «Никто не может быть подвергнут многократному наказанию за одно и то же действие на основании общего уголовного закона».

С 1969 по 1975 г. была проведена новая реформа уголовного права. Изменилась Общая часть действовавшего Уголовного кодекса. Произошел отказ от прежней классификации преступных деяний. Отныне они делились на преступления и проступки. Менее тяжкие деяния стали рассматриваться как административные правонарушения. Исключались некоторые составы преступлений, декрими-

[1] См.: *Рулан Н.* Историческое введение в право. С. 83.
[2] См.: Там же.

нализировался ряд деяний, сужалась сфера хозяйственных преступлений.

С 1975 г. в ФРГ начал действовать новый Уголовный кодекс, затем специальными законами была значительно обновлена и усовершенствована его Особенная часть (например, были криминализированы экономические преступления).

Существенные изменения в Особенную часть были внесены с принятием законов: о борьбе с экономической преступностью (1976 и 1986 гг.), о преступных деяниях против окружающей среды (1980 г.), о должностных преступлениях (1980 г.) и др. В связи с изданием этих законов в 1987 г. была принята новая редакция Уголовного кодекса. Обновления в уголовном праве продолжались и на рубеже XX и XXI вв.

Если в Новое время уголовные репрессии в Германии имели целью прежде всего защитить публичные государственные интересы, то в Новейшее время на первое место вышла защита от правонарушений против человека.

Большие изменения коснулись **гражданского права**. Прежде всего они коснулись регулирования **права собственности** на землю. В 1961 г. был принят специальный закон о сделках с землей, установивший правовую обязанность собственника рационально использовать землю.

В рамках судейского правотворчества утвердилась практика, в соответствии с которой **договоры** не должны были ущемлять права третьих лиц. Расширилось понятие убытков, подлежащих возмещению. Так, владельцу поврежденного транспортного средства должна была быть оплачена не только стоимость ремонта его автомашины, но и пользование другим автотранспортом во время ремонта, даже если потерпевший в это время предпочитал ходить пешком.

Получило развитие **трудовое законодательство**. В 1949 г. был принят Закон «О тарифных договорах», заложивший основу для правовой защиты наемных работников. В этих целях граждане имели право создавать объединения для охраны и улучшения условий труда, допускались забастовки.

Параллельно с нормами, регулирующими взаимоотношения между работодателями и наемными рабочими, на протяжении всего послевоенного времени развивался особый комплекс правовых норм — **«социальное законодательство»**.

Организация **судебного процесса** в Германии в XX в. несколько раз претерпевала серьезные изменения.

С принятием Веймарской конституции начался процесс демократизации судопроизводства, прерванный с приходом к власти фашистов. Судебная система была перестроена соответственно идеям национал-социализма. В своей деятельности фашистские судьи исходили из принципа полного отрицания личных прав немецких граждан. Обвинение в государственной измене следовало за любой вид оппозиционной режиму деятельности. Были организованы специальные суды, которые должны были рассматривать дела «о вероломных нападках на правительство». Суд составлялся из трех членов партии, заседал без присяжных, разбирал дела в упрощенной процедуре. Действовал так называемый народный трибунал. Приговоры трибунала не подлежали обжалованию, защитников обвиняемому назначал сам трибунал. Он считался высшей инстанцией по наиболее тяжким делам, главным образом о государственной измене. В основе его деятельности лежала идеология «национального правосознания». Были созданы партийные суды различных уровней и чрезвычайные военно-полевые суды. Только в сухопутных войсках, например, в 1944 г. военно-полевые суды ежемесячно выносили по 10 тыс. приговоров. В последние месяцы перед поражением Германии военно-полевые суды были заменены военными трибуналами, в которых заседали офицеры. Всех подозреваемых в измене и дезертирстве расстреливали, суровым репрессиям подвергали и их родственников.

После Второй мировой войны в образованных немецких государствах параллельно шел процесс возрождения основополагающих принципов правосудия в условиях разных типов государственности.

Создание единой Германии прервало параллельный процесс развития судопроизводства, и оно стало осуществляться в соответствии с Конституцией ФРГ.

Сегодня организация судебной власти в Германии основана на принципе полисистемности: не существует какого-то одного высшего судебного органа ни в федерации, ни в землях. Нет разделения полномочий между судами земель и федеральными судами. Суды земель входят в общую систему судов в Германии, включаются в систему общефедеральных судов.

Помимо конституционной юстиции действуют пять ветвей правосудия: общая, административная, трудовая, финансовая и социальная юстиции.

Особое развитие получила административная юстиция. Так, административные суды входят в единую судебную систему и независимы в осуществлении функции правосудия от государственных органов и от обычных судов. Административное судопроизводство подчинено достижению цели защиты субъективных прав граждан (прав, которыми обладает отдельное лицо по отношению к государству). Германский тип юстиции характеризуется созданием специализированных судов для разрешения споров по индивидуальным административным делам, возникающим в сфере функционирования органов управления.

Например, споры авторов технических решений разрешаются патентным судом, представляющим Патентное ведомство ФРГ. Споры по поводу издания актов по вопросам социального обеспечения рассматриваются судом по делам социального обеспечения. В обоих случаях речь идет о специализированных судах административной юстиции, решения которых обязательны для соответствующих ведомств.

Ветви судебной власти имеют свой верховный орган (высший суд), который называется по-разному: федеральная судебная палата (возглавляет систему общих судов), федеральный финансовый суд, федеральный суд по трудовым спорам, федеральный суд по социальным делам. Все названные суды независимы по отношению друг к другу и к другим органам. Каждая ветвь судебной власти имеет несколько инстанций.

Есть и другие суды, действующие на общественных началах: дисциплинарные суды, суды для адвокатов и др.

В последние десятилетия наметилось упрочение либеральных начал в **судебном процессе**, действует смешанная форма процесса. Ему свойственна неоднозначность принципов, положенных в основу досудебного и судебного следствия. В первой его части ограничены средства защиты обвиняемых; вторая основывается на принципах гласности, состязательности, устности, непосредственности.

Германская судебная система основана на высокоразвитой законодательной базе, которая определяет систему и структуру судов и подробно фиксирует процессуальные

формы работы. Законы описывают и закрепляют практически все сферы деятельности судов. Помимо апелляционной формы обжалования предусмотрены кассационная, а также надзорная и ревизионная формы. Судья играет активную роль в процессе.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Как ноябрьская революция 1918 г. повлияла на развитие государственности Германии?

2. Какая форма государственного устройства Германии устанавливалась Конституцией 1919 г.?

3. Охарактеризуйте механизм фашистской диктатуры в Германии.

4. Охарактеризуйте аппарат управления Федеративной Республики Германии.

5. Дайте характеристику государственного строя Германской Демократической Республики.

6. На какой основе произошло образование единого германского государства?

7. Как отразились прогрессивные и реакционные тенденции в развитии германского гражданского и уголовного права в XX в.?

8. Сколько областей юстиции (и, соответственно, судебных систем) действует в современной ФРГ?

9. Дайте оценку судоустройства и судопроизводства современной Германии.

9.5. Италия — от фашизма к парламентской республике

Италия как единое и самостоятельное государство появилось на политической карте Европы в марте 1861 г., когда было образовано Итальянское королевство. До этого на Апеннинах существовали лишь независимые королевства. Обширные территории входили в состав Австро-Венгерской империи. К началу XX в. Италия являлась конституционной монархией во главе с королем, особа которого считалась «священной и неприкосновенной». Реальная же власть короля постепенно падала.

В ходе Первой мировой войны Италия вошла в блок Антанты. Общие военные убытки составили для нее почти треть национального дохода. Инфляция, падение реальной заработной платы, а также рост безработицы привели к рез-

кому снижению жизненного уровня различных категорий итальянцев. Страна оказалась на пороге экономического кризиса, который стал предвестником революционной ситуации.

9.5.1. От конституционной монархии к фашистскому государству

> Индивид согласно фашисткой доктрине не может рассматриваться как конечный результат общества, он всего лишь его средство. Вся жизнь общества сводится к тому, чтобы сделать из индивида инструмент для своих социальных целей.
>
> *Де Рокко, итальянский юрист*

После Первой мировой войны страна находилась на грани революции. В крупных городах поднялась волна забастовок. Происходил захват предприятий, а на юге страны — земель помещиков. Размах народного движения заставил правительство пойти на уступки. Было обещано повышение заработной платы и установление рабочего контроля на предприятиях. Профсоюзные лидеры убедили рабочих вернуть предприятия бывшим владельцам. Но владельцы, добившись возвращения, отказались выполнить обещания, данные народу.

Слабость итальянского государства в проведении им внутренней и внешней политики, социальный кризис — все это создало комплекс конкретно-исторических условий, поспособствовавших возникновению фашизма. В 1919 г. в Милане была создана первая фашистская организация. Ее основателем стал Бенито Муссолини. Число фашистских союзов начало быстро расти.

Для привлечения народа на свою сторону Муссолини использовал демагогическую политическую программу, призывавшую к ликвидации монархии и отмене титулов, установлению твердой власти и национального единства, созыву Учредительного собрания. В экономической сфере программа была ориентирована на установление восьмичасового рабочего дня, введение налога на крупный капитал, осуществление аграрной реформы и т.д. Во внешней политике целью программы были борьба за «Великую Ита-

лию», захват новых территорий. Фашисты ввели военизированную форму одежды, черные рубашки, особую организационную структуру — легионы, когорты. Кроме того, у древних римлян было заимствовано приветствие — взмах протянутой вперед рукой.

Благодаря своей программе Муссолини смог заручиться поддержкой различных слоев населения. В этот период серьезным препятствием на пути фашистской партии стало рабочее движение с поддерживающими его партиями — социалистической и коммунистической. Фашисты прибегли к организации погромов рабочих партий. Уверовав в свои силы, 27 октября 1922 г. Муссолини отдал приказ о «походе на Рим». Через три дня колонны чернорубашечников, не встретив никакого сопротивления, вступили в Рим. Король назначил Муссолини на пост главы правительства.

Для консолидации своего режима фашисты использовали силу закона. Так, в 1923 г. был принят избирательный закон, согласно которому пропорциональная система представительства была ликвидирована. Партия, получившая относительное большинство, но не менее 1/4 всех голосов, имела право на 2/3 депутатских мандатов, остальные же мандаты распределялись между другими партиями. На основе этого закона в условиях террора и фальсификаций в 1924 г. были проведены парламентские выборы, в результате которых фашисты захватили абсолютное большинство мест в парламенте.

После этого фашисты начали ликвидацию остатков демократических прав и свобод. Были распущены все реформистские профсоюзы и политические партии. Оппозиционные партии лишились депутатских мандатов, были проведены массовые аресты их наиболее активных деятелей.

Кроме того, укреплению фашистского режима способствовало соглашение между римским папой и правительством Муссолини о полной поддержке последнего со стороны Ватикана. За римским папой признавался суверенитет над территорией Ватикана.

Государственный аппарат подвергся коренной реорганизации. Вся полнота власти в государстве перешла к премьер-министру Муссолини. Глава правительства формально назначался и отзывался королем и был ответственен только перед ним. Но так как королевская власть к этому

времени была уже чисто номинальной, то Муссолини действовал практически бесконтрольно как глава государства. Кроме того, был ликвидирован институт ответственности правительства перед парламентом: теперь парламент становился ответственным перед главой правительства.

Было закреплено право главы правительства издавать постановления, корректирующие законы. Кроме того, Муссолини было предоставлено право на создание «делегированного законодательства» в «исключительных случаях», которые определялись по его усмотрению.

В соответствии с законом от 9 декабря 1928 г. был создан верховный орган государственной власти — Большой фашистский совет (БФС), председателем которого становился глава правительства. Совет обсуждал важнейшие законопроекты, контролировал назначения на высшие государственные посты, оказывал непосредственное влияние на проведение выборов в парламент, выдвигал списки кандидатов в депутаты.

Параллельно ликвидировались элементы выборности и в представительные органы местного самоуправления. На основании принятых законов с выборами на местах было покончено, а все местные чиновники стали назначаться центром.

Следующим шагом, якобы направленным на «примирение», на согласование интересов между «трудом и капиталом», явилось создание так называемого корпоративного государства.

Профсоюзы рабочих распускались, а вместо этого создавались рабочие и предпринимательские синдикаты, которые объединялись по отраслям производства в корпорации. Они должны были якобы представлять интересы всех рабочих и предпринимателей данной отрасли, а на самом деле создавались для усиления экономического и политического господства монополий, находившихся под контролем центральной фашистской администрации.

Основные принципы устройства «корпоративного государства» были заложены в «Хартии труда» 1927 г. Создавались 22 корпорации (по основным отраслям промышленности). Председателем каждой из них являлся Муссолини, он же возглавил созданный в 1930 г. Национальный совет корпораций, который стал совещательным органом при правительстве по вопросам производства и труда.

Созданная корпоративная система была использована для уничтожения парламента. Вместо сформированного фашистами парламента была создана «палата фашистских организаций (фаший) и корпораций».

Общество стало принимать «военизированный» характер. Дети уже с шести лет должны были привлекаться в различные детские военизированные фашистские организации. Каждый гражданин должен был с 18 лет до 21 года проходить военное обучение в виде обязательной военной подготовки, а с 21 года — пройти действительную военную службу в течение 18 месяцев.

Основной опорой фашистов при подавлении открытых выступлений против режима были Добровольческая милиция общественной безопасности и государственная полиция — Корпус карабинеров. Для борьбы с противниками фашизма была создана Полиция национальной безопасности, тайная полиция «Особая служба политических расследований».

Вторая мировая война, в которую Италия вступила на стороне гитлеровской Германии, принесла итальянскому народу бедствия. Поражение фашистов привело к тому, что Италия была вынуждена защищать свою территорию. В стране начались массовые выступления трудящихся.

В этой обстановке крупная буржуазия, генералитет и часть руководителей фашистской партии смогли договориться с королем об устранении Муссолини от власти и его аресте. Было сформировано новое правительство. Фашистская партия была распущена, а король отрекся от престола.

9.5.2. Установление Итальянской республики. Конституция 1947 г.

> Важное значение для Италии в XX в., как и прежде, имели взаимоотношения между государством и Ватиканом.
>
> *В. Н. Струнников*

После войны и освобождения от фашистской диктатуры перед народом Италии встал вопрос о государственном устройстве страны. 2 июня 1946 г. был проведен референдум, в ходе которого народ высказался за установление

республики. Сторонники монархии оказались в меньшинстве.

Было избрано Учредительное собрание, принявшее новую Конституцию в конце 1947 г. 1 января 1948 г. она вступила в силу. В качестве формы правления ею устанавливалась классическая парламентарная республика.

Конституция провозгласила народный суверенитет, объявила антифашизм официальной политикой государства. Были продекларированы основные демократические права: право на труд, на вознаграждение, пропорциональное количеству и качеству затраченного труда, право на отдых и на ежегодный оплачиваемый отпуск, право каждого нетрудоспособного на социальную поддержку. В Конституции говорилось о равенстве прав женщин и мужчин, предусматривалась свобода организации профсоюзов. Конституция гарантировала свободу слова, печати, организаций, митингов и демонстраций, неприкосновенность личности, жилища, утверждалось равенство всех перед законом. Институтами непосредственной демократии в стране объявлялся референдум, народная законодательная инициатива.

Конституция торжественно провозглашала, что Италия отвергает войну как посягательство на свободу других народов и как средство решения международных споров.

Был образован двухпалатный **парламент**, состоявший из палаты депутатов и сената республики (см. рис. 45). *Палата депутатов* включала в себя 630 депутатов, избираемых путем всеобщего равного прямого тайного голосования. Сенат избирался по областям и насчитывал 315 членов. С 1993 г. палаты избираются по мажоритарно-пропорциональной избирательной системе. Палаты имеют равные права в области законодательства и контроля над правительством.

В состав *сената* помимо избираемых членов входят все бывшие президенты, если они не откажутся от этого права. Кроме того, действующий президент может пожизненно назначить сенаторами пятерых граждан, прославивших Родину выдающимися достижениями в социальной, научной, художественной или литературной областях.

Парламент издает законы, объявляет состояние войны и мира, ратифицирует международные договоры, утверждает бюджет, участвует в формировании органов государственной власти. Для отставки правительства достаточно

вотума недоверия, вынесенного одной из палат парламента.

Статус парламентария характеризует ряд правил. Недопустимо одновременное членство лица в двух палатах. Парламентарии не могут быть членами Конституционного суда, администраторами, мэрами коммун с определенным числом жителей, советниками, префектами, супрефектами, высшими чиновниками полиции, вооруженных сил, судьями и др. Депутаты палат обладают иммунитетом и индемнитетом[1].

Палаты заседают раздельно, кроме установленных в законе случаев совместных заседаний (выборы президента, назначение судей Конституционного суда и т.д.). Руководящими органами палат являются председатели, их заместители, бюро. В палатах действуют постоянные комиссии, профиль которых в основном дублирует компетенцию министерств. Депутаты могут объединяться в партийные фракции. Парламент работает в сессионном порядке, собираясь на две сессии в году: весеннюю и осеннюю.

Главой государства является **президент**, избираемый тайным голосованием на совместном заседании обеих палат парламента с участием представителей от областей. Срок его полномочий — семь лет. Он назначает выборы парламента, может распустить его или одну из его палат досрочно, а также имеет право отлагательного вето в отношении принятых парламентом законов. Президент назначает на высшие государственные должности, является верховным главнокомандующим, обладает правом помилования и т.д. Акты президента требуют обязательной контрассигнации со стороны премьер-министра.

Правительство страны формируется на основании результатов выборов в палату депутатов. Президент республики назначает председателя Совета министров и (по его предложению) министров. В отличие от других стран одобрение парламента должен получить весь состав правительства, а не только его председатель. На практике подбор министров осуществляется победившими на выборах политическими партиями, которые определяют своих представителей в состав правительства.

---

[1] Привилегия депутата парламента. Она подразумевает запрет преследования депутата за любые действия, совершенные им при исполнении депутатских обязанностей.

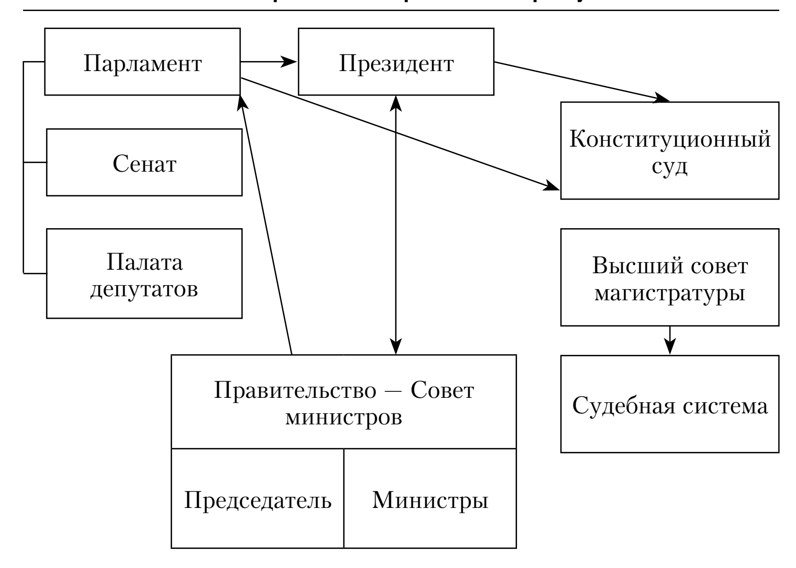


Рис. 45. **Государственный строй Итальянской республики по Конституции 1947 г.**

Совет министров определяет общую политику правительства и направления административной деятельности, принимает решения по всем аспектам политического курса, определенного на основе доверия совместно с парламентом страны. В законодательстве определены вопросы, решения по которым в правительстве принимаются коллегиально. Это касается заявлений о политическом курсе и программных обязательствах, проектов международных договоров, военных и политических соглашений, внешнеполитического курса и отношений с Европейским союзом.

Председатель Совета министров руководит общей политикой правительства, поддерживает единство политического курса, поощряет и координирует деятельность министров. Структура министерств строится по единой схеме. Во главе каждого из них стоит министр, который входит в состав правительства страны. В ходе своей деятельности он издает декреты (решения, ордонансы) и циркуляры. Председатель правительства не свободен в выборе кандидатов в министры, поскольку члены Совета кабинета заседают в качестве «политических уполномоченных» собственных партий.

При осуществлении своих полномочий председатель правительства опирается на аппарат Бюро совета министров. Основной его структурой является общий секретариат Бюро, состоящий из департаментов и служб во главе с генеральным секретарем. Должности генерального секретаря, руководителей департаментов и служб являются политическими, на остальных служащих распространяется большинство норм, касающихся работников министерств. Существуют и периферийные органы, непосредственно подчиненные председателю Совета министров, — правительственные комиссары в областях.

В качестве формы **территориального устройства** в Италии был избран *унитаризм* с широкой автономией. Конституция гласит, что республика едина и неделима. После принятия Конституции 1947 г. в Италии была введена трехзвенная система территориального устройства: страна разделялась на коммуны, провинции и области.

Италия заимствовала французскую модель **местного самоуправления**. Вместе с тем необходимо учитывать, что в ней была разработана оригинальная модель административно-территориального устройства, в основе которой лежали два принципа — политической децентрализации и автономии территориальных коллективов в рамках единого государства.

Реальным весом в политической жизни Италии обладает католическая церковь. Согласно Конституции, государство и католическая церковь применительно к своему собственному устройству независимы и суверенны. Значение католической церкви усиливается тем обстоятельством, что 90% населения Италии исповедуют католицизм. Конституция признает за некатолическими конфессиями право создавать свои организации согласно собственным уставам, если они не противоречат итальянскому правопорядку.

В общественной жизни страны важное место занимают политические партии. Самыми массовыми из них длительное время являлись Христианско-демократическая партия (ХДП) и Итальянская коммунистическая партия (ИКП).

В составе ХДП всегда существовали левые, правые и центристские группировки. ИКП опиралась главным образом на рабочих, под ее влиянием находился и крупнейший профсоюз страны — Всеобщая итальянская конфедерация труда. ИКП прекратила свое существование в 1991 г., когда она раскололась на Демократическую

партию левых сил, взявшую курс на традиционные идеалы социал-демократии, и на Партию коммунистического преобразования. Основанная в 1892 г. Итальянская социалистическая партия опирается на средние слои населения, выступает за гражданские права населения, за свободу и социальную справедливость. Итальянская социал-демократическая партия, образованная в 1969 г., занимает более правые позиции и тесно сотрудничает с ХДП. Еще «правее» находится образованная в 1991 г. Северная лига, выступающая за отделение слаборазвитого Юга, за передачу ресурсов страны под контроль областных правительств.

В 1994 г. была основана политическая партия *Forza Italia* («Вперед, Италия», или «Давай, Италия»). Используя информационные ресурсы, в 1994 г. она одержала победу в составе правоцентристской коалиции «Полюс свободы». Пост премьер-министра в коалиционном правительстве занял Сильвио Берлускони. Правительство просуществовало недолго. Всеобщие выборы 1996 г. были проиграны: победил левоцентристский блок Романо Проди.

Берлускони вновь возглавил правительство после того, как новый правоцентристский блок «Дом свободы» одержал победу на выборах в мае 2001 г. Предвыборные обещания блока включали сокращение налогов и бюрократического аппарата, увеличение пенсий и числа рабочих мест, борьбу с нелегальной иммиграцией. Предполагалось провести реформы систем образования и здравоохранения, судебной системы. Было заявлено о начале масштабного реформирования государственного устройства Италии.

Вскоре коалиция «Дом свободы» потерпела сокрушительное поражение на региональных выборах. Однако на выборах, состоявшихся в апреле 2008 г., новая партия Берлускони «Народ свободы» и ее союзники по правоцентристской коалиции одержали победу.

В 2012 г. экономическая ситуация в стране, ее возросший внешний долг, составивший почти два триллиона евро, заставила Берлускони, возглавлявшего правительство 17 лет, уйти в отставку. Было сформировано коалиционное правительство, призванное осуществить ряд антикризисных мер.

Наличие противоречий во взглядах разных партий влечет за собой разногласия и в создаваемых ими коалициях,

что, как показывает история, приводит к частым правительственным кризисам и даже к досрочным выборам в парламент.

На этом фоне стабильным остается конституционное положение основных институтов государственной власти.

9.5.3. Право: тоталитарные и либеральные процессы

Закон что нос: куда повернешь.
Все меняется, а обычаи остаются.
Законов меньше, чем преступлений.
Итальянские поговорки

Правовая система современной Италии была создана в процессе становления независимого национального государства. Произошла переработка правовых систем отдельных итальянских территорий в общенациональное право, в значительной степени основанное на рецепции французского законодательства. Французская правовая система была адаптирована к итальянским национально-культурным особенностям.

В Новейшее время итальянское право изменялось вместе с развитием государства. Установление фашистской диктатуры в 20-е гг. XX в. привело к радикальным изменениям, произошедшим главным образом в **уголовном праве**. Либеральный по сути, Уголовный кодекс, действовавший в период конституционной монархии, с приходом фашистской диктатуры уступил место репрессивному уголовному законодательству, которое юридически закрепляло террористические методы подавления инакомыслящих. Смысл этих перемен состоял в переходе к ужесточению наказаний и ограничению прав подозреваемых на защиту.

Происходило изменение доктринальных основ уголовной политики. В 1930 г. был принят Уголовный кодекс. В нем нашли отражение принципы и институты, разработанные классической школой уголовного права, такие, как «виновность», соответствие наказания тяжести деяния и др., содержались меры безопасности в виде лишения свободы, которые применялись в отношении лиц, признанных «социально опасными». К таковым относились противники тоталитарного режима, «неблагонадежные» (антифашисты), инакомыслящие. 26 статей предусматривали в качестве наказания смертную казнь. 21 из них была посвящена

преступлениям против государства, четыре — против общественной безопасности и одна — преступлению против личности (квалифицированное убийство). Был значительно расширен перечень преступлений, наказанием за которые являлась пожизненная каторга. Большинство из них относилось к преступлениям политическим. Ликвидация фашизма создала предпосылки для изменения правовой системы.

Право Итальянской республики относится к романо-германской правовой семье. По этой причине система законодательства опирается на принцип верховенства закона. По-прежнему было заметно влияние французского законодательства. Большинство кодексов, принятых в 1930—1942 гг., продолжали действовать и в период республики. Затем законодательство было приведено в соответствие с демократическими принципами Конституции 1947 г. Из него были изъяты все нормы, пронизанные фашистской идеологией.

Гражданско-правовые отношения регламентировал изданный в 1942 г. Гражданский кодекс. Он регулировал широкий спектр частноправовых отношений и состоял из 6 книг. Книга I содержала положения о лицах и семье, книга II — о наследовании, книга III — о собственности, книга IV — об обязательствах, книга V — о труде и книга VI — о защите прав.

Данная кодификация опирается на зарубежный (французский) опыт и учитывает национальную правовую традицию. Итальянским юристам удалось найти адекватную правовую форму, позволяющую наиболее точно регламентировать реально сложившиеся товарно-денежные отношения. Главным образом это достигалось за счет того, что Кодекс содержал лишь общие нормы, что делало его стабильным. При этом возникающие пробелы в сфере частного права итальянское законодательство восполняло с помощью издания законов (о банкротстве, страховых компаниях, банках и т.д.), которые конкретизировали положения Гражданского кодекса. Следует заметить, что принципы частной собственности, рынка, наемного труда не ставились под сомнение и фашистским режимом, что также делало законодательство стабильным.

Усложнение социально-хозяйственной жизни повлекло изменения в **обязательственном праве**. Отдельные виды обязательств во многом наполнились новым содержанием.

Появились новые виды договоров, обусловленные изменениями хозяйственной жизни, в частности необходимостью совершенствования, интенсификации значительной части рынка товаров и услуг.

Брачно-семейные отношения регулировались как Гражданским кодексом, так и и Законом о браке 1970 г. Специфика этой отрасли права состоит в том, что она находится под сильным влиянием католической церкви. Это обусловило запрет на разводы. Допускалось юридически оформленное раздельное проживание супругов. Закон предусматривал лишь несколько случаев, когда в судебном порядке после 5—7 лет раздельного проживания мог быть разрешен развод. Закон о браке 1987 г. сократил этот срок. Он признал раздельное проживание супругов в течение трех лет достаточным основанием для развода и предусмотрел возможность поочередного исполнения родительских обязанностей. Либерализация бракоразводных процессов продолжается и сегодня.

Трудовые права работников защищает Конституция 1947 г., которая провозгласила право на труд, образование профсоюзов, забастовку, равенство в оплате труда мужчин и женщин, достойные условия труда и его справедливое вознаграждение. В Италии существует развитая система социального законодательства. В 1970 г. был принят Закон о защите свободы и достоинства работников.

При смене политических режимов наиболее существенным изменениям подвергался **судебный процесс**. Свержение фашистского режима Муссолини открыло путь к либерализации уголовно-процессуального законодательства[1]. В 1988 г. в соответствии с конституционными принципами правосудия и защиты прав личности был принят новый Уголовно-процессуальный кодекс. Он выделял две стадии процесса: а) стадию предварительного расследования, которая осуществляется судебной полицией, прокурорами, следственными судьями; б) стадию судебного разбирательства, когда детально определяются статус участников процесса, законность предъявленных доказательств, процедура

[1] В 70—90-е гг. XX в., в период разгула терроризма, роста организованной преступности, наряду с либерализацией уголовного законодательства предусматривались ужесточение наказаний для участников преступных сообществ и террористических группировок, расширение прав полиции в борьбе с мафией.

обжалования приговора, процессуальные гарантии обвиняемому.

Судебная система в период конституционной монархии состояла из мировых судей, преторов, являвшихся одновременно и следователями, и обвинителями, которые подчинялись королевскому прокурору, прокурору областных трибуналов, рассматривавших дела с участием присяжных заседателей, апелляционного суда, кассационного суда и Верховного суда.

С приходом фашистов к власти на местах были созданы и полицейские трибуналы, судившие за проявления антифашистских настроений. В 1931 г. суд присяжных был заменен судом шеффенов (дела рассматривались судьей и пятью шеффенами). Шеффены подбирались из надежных чиновников, утверждались министром юстиции и назначались королевским указом. Низшее звено составляли мировые судьи — преторы, которые были одновременно и следователями, и обвинителями.

На основании Закона «О защите государства» (1927 г.) были созданы чрезвычайные органы фашистской юрисдикции. «Трибунал защиты государства», просуществовавший до 1936 г., состоял из высших офицеров армии и политической полиции и рассматривал политические дела, расследуемые Особой службой политических расследований. Его приговоры, в том числе и предусматривавшие смертную казнь, обжалованию не подлежали. Широкие полномочия по борьбе с «неблагонадежными» предоставлялись административным органам.

После падения фашистского режима судебная ветвь власти регламентирована Конституцией 1947 г., частично Законом о судоустройстве 1941 г., а также гражданским, уголовным и административным законодательством.

Судебная система подразделялась на три ветви: 1) суды общей юрисдикции, в компетенцию которых входили гражданские и уголовные дела; 2) административные суды, которые рассматривали жалобы на акты и действия должностных лиц; 3) военные суды — им были подсудны преступления, совершенные военнослужащими[1].

Первой инстанцией по малозначительным гражданским делам в судах общей юрисдикции являлся мировой

---

[1] См.: *Мухаев Р. Т.* История государства и права зарубежных стран. М. : Юнити, 2005. С. 774.

суд. Мировые судьи назначались на четыре года. Судами второй инстанции по рассмотрению широкого круга не только гражданских (с суммой иска до 750 тыс. лир), но и уголовных дел (наказание по которым не превышало трех лет лишения свободы) являлись ординарные трибуналы, которые были введены в 1999 г. Они же являлись апелляционной инстанцией по решениям, вынесенным мировыми судьями. Трибуналы состояли из одного или из трех судей. В его состав входили суды присяжных, рассматривавшие серьезные уголовные преступления. Апелляционные жалобы на приговоры, вынесенные ординарными трибуналами, рассматривали апелляционные суды. В их юрисдикцию входила территория одного судебного округа. Возглавлял систему судов общей юрисдикции Кассационный суд. Он обеспечивал единство судебной системы и разрешал споры о компетенции между судами. Он являлся последней инстанцией, рассматривавшей жалобы на постановления судов по гражданским и уголовным делам, и состоял из трех палат по гражданским делам и трех — по уголовным.

Административные суды образовали самостоятельную систему судов во главе с Государственным советом. В каждой области (их 20) действует административный трибунал. Высшая инстанция административной юстиции — Государственный совет. Эту функцию выполняют три его отделения с судебными полномочиями. Общее собрание Совета может формулировать правовые принципы деятельности административных трибуналов.

Специальные суды в Италии представлены военными судами, которые не входят в систему административной юстиции. В то же время в итальянской правовой литературе принято отождествлять специальные и административные суды в связи с небольшим количеством дел, рассматриваемых военными (специальными) судами.

Споры, касающиеся оспаривания актов публичной администрации, могут рассматриваться как органами административной юстиции, так и судами общей юрисдикции. Распределение компетенции судов общей юрисдикции и административных судов при оспаривании актов публичной администрации основывается на делении споров, затрагивающих субъективные права и законные интересы. Органы административной юстиции рассматривают дела, связанные со спорами, затрагивающими законные инте-

ресы граждан, а суды общей юрисдикции — их субъективные права.

При этом суды общей юрисдикции и органы административной юстиции наделены различной компетенцией при рассмотрении дел об оспаривании актов публичной администрации.

Спорные ситуации, когда сложно определить подведомственность между судами общей юрисдикции и органами административной юстиции, разрешаются в Кассационном суде Италии.

Конституционному суду подсудны споры о конституционности законов и имеющих силу закона актов государства и областей; конфликты между властями государства, между властями государства и областей; обвинения против президента Итальянской республики, выдвинутые в соответствии с нормами Конституции. Конституционный суд принимает решения о правомерности проведения референдумов, касающихся отмены законов.

Особенностью **судебно-правовой системы** Италии является наличие специального нормативного акта, устанавливающего четкую иерархию источников права. Источниками права признаются законы, регламенты, корпоративные нормы (утратившие свое значение после свержения режима Б. Муссолини) и обычаи. В итальянско-правовой доктрине выделяются: источники права, обладающие верховенством (Конституция и конституционные законы); первичные источники (законы и акты, имеющие силу закона); вторичные или производные источники (регламенты и приравненные к ним акты); иные источники (конституционные соглашения, обычаи, акты Европейского союза).

Для Италии характерно не только формальное, но и юридическое выравнивание статуса закона и некоторых актов, исходящих от правительства, — законодательных декретов и декретов-законов. Они представляют собой коллегиальные решения Совета министров, оформленные в виде декретов президента республики. Эти источники права могут регламентировать вопросы, отнесенные к сфере компетенции парламента, и вносить изменения в действующие законы.

Группа иных источников права очень разнородна. В нее входят конституционные соглашения, обычаи, судебная практика, акты Сообщества. Соглашения — это нормы, действующие в сферах, не урегулированных писаным правом,

сложившиеся на базе молчаливого согласия предусмотренных Конституцией субъектов. К данному виду относится бóльшая часть правил, касающихся форм взаимоотношений в рамках исполнительной власти.

В связи с тем что Италия участвует в Европейском союзе (ЕС), в качестве источника ее права необходимо указать и акты ЕС. Из них наиболее важное значение имеют регламенты — нормативные акты общего содержания, все элементы которых подлежат исполнению. В результате толкований Конституционного суда нормы национального права не могут под угрозой нарушения ст. 11 Конституции вторгаться в области, зарезервированные за правом ЕС. Нормы национального права продолжают действовать до тех пор, пока по какому-либо вопросу, отнесенному к ведению ЕС, не будут приняты необходимые нормы. Конфликты между нормами европейского права, имеющими прямое действие, и нормами внутреннего права решаются обычным судьей путем выбора в качестве применяемой нормы европейского права, что исключает какое-либо вмешательство данного судьи в вопрос о конституционности закона.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Охарактеризуйте государственный строй Италии в начале XX в.
2. Дайте характеристику механизма фашистской диктатуры Муссолини.
3. Каковы основные черты «корпоративного государства»?
4. Какая форма государства устанавливалась в Италии Конституцией 1947 г.?
5. Охарактеризуйте итальянскую систему права. Каковы ее источники и отличительные особенности?
6. В чем особенности судебной системы Италии?

9.6. Соединенные Штаты Америки. Западный тип развития государственности

К началу XX в. США стали крупнейшей мировой державой и вышли на первое место в мире по основным экономическим показателям, во многом благодаря чрезвычайно благоприятным природным, демографическим, внешнепо-

литическим условиям. Сыграла свою роль и деятельность по совершенствованию общественного и государственного строя.

В Новейшее время в деятельности американского государства появились новые направления. Одной из них стало регулирование основных сфер общественной жизни и социально-экономических отношений. Необходимость в таком регулировании была осознана определенной частью американского общества уже в начале XX в., и особенно в 1930-е гг., когда страну поразил исключительной силы экономический кризис. Структурно-социальные преобразования в США при активной роли государства привели к повышению жизненного уровня людей и политической стабильности. О регулирующей роли государства в США вспомнили и во время мирового финансового кризиса в начале XXI в.

По своему содержанию государственное развитие США воплощает все наиболее характерные, типичные черты развития западной государственно-правовой организации.

9.6.1. Эволюция государственно-правовой организации США

> Величественное развитие индустриализма обозначает необходимость усиления контроля со стороны правительства над капиталистическим предприятием.
>
> *Теодор Рузвельт, президент США*

Развитие американского государства в Новейшее время происходило путем эволюционных изменений в деятельности тех или иных звеньев государственного аппарата.

Постепенным изменениям способствовало наличие гибкого механизма двухпартийной системы, в который благодаря целому ряду исторических причин, а также принятой обеими партиями политической линии «социальной ответственности» была интегрирована значительная часть рабочих, фермеров, интеллигенции, этнических меньшинств (негров и др.).

При этом ни одна из партий не смогла стать партией «устойчивого большинства», о чем свидетельствовали неизменный рост числа «независимых» избирателей и участившееся «раздельное голосование», когда один и тот же

избиратель поддерживал представителей разных партий на выборах президента и конгресса, а также «раздельное правление», когда президент принадлежал к одной партии, а большинство конгресса — к другой.

Эволюционные, а не революционные процессы развития государственности поддерживало также наличие мощного «среднего класса» — опоры «демократических» порядков.

Эволюционному приспособлению политической системы страны и ее государственного аппарата к менявшимся политическим условиям способствовала Конституция США, которая допускала при сохранении основополагающего принципа «разделения властей» и механизма «сдержек и противовесов» саморегуляцию уровней власти и отдельных ее ветвей, возможность «переливания» властных полномочий между отдельными частями государственного аппарата.

Проходившим в США политическим процессам, при всей их сложности, способствовала и однородная национальная культура, создание которой было определено изначально заданной ассимиляцией представителей различных наций, отсутствием религиозного конформизма, а также утверждением общенациональной идеологии буржуазного прагматизма, индивидуализма, патриотизма с основополагающей идеей равенства возможностей каждого в достижении вершин благополучия своими способностями и трудом («великая американская мечта»).

Не последнюю роль в эволюционных процессах политического развития играл и мощный экономический потенциал страны, дававший широкие возможности для социального маневрирования, для проведения социальных реформ.

9.6.2. «Новый курс» Рузвельта

> «Новый курс» явился прямым массированным вторжением государства в сферу социально-экономических отношений.
>
> *К. И. Батыр*

Мировой экономический кризис 1929—1933 гг. резко сократил объем производства, привел к расстройству финансы, вызвал повсеместное разорение и банкротство

промышленных, торговых и финансовых компаний, массовую безработицу. Общий объем продукции американской промышленности по сравнению с докризисным 1929 г. составил в 1932 г. немногим более 50%. Прекратила существование 1/5 всех банков США, каждый третий рабочий был лишен работы, разорились сотни тысяч фермерских хозяйств. Отсутствовала государственная система социальной защиты.

Кризис до предела обострил социально-классовые противоречия, привел к невиданным ранее в США выступлениям рабочих. Америка оказалась в предреволюционной ситуации, требовавшей коренной ломки всего старого уклада жизни.

Первые попытки остановить волну банкротств путем государственного кредитования и поддержки уровня цен на сельскохозяйственную продукцию были предприняты в США правительством президента Гувера. Эти мероприятия потерпели полную неудачу.

Когда кризис достиг своего апогея, на пост президента вступил кандидат демократической партии Франклин Рузвельт (1932 г.), дальновидный политик, понимавший необходимость принятия радикальных мер для создания в стране эффективно действующего антикризисного механизма, проведения социальных реформ.

Разработанная программа антикризисных мер получила в истории США название **«нового курса»**. Процесс выхода из реальной Великой депрессии занял почти 10 лет, но особое значение имели его первые 100 дней: именно они определили основные направления подъема экономики, снижения безработицы и вселили в американцев надежду на свет в конце туннеля.

Суть идеологии Рузвельта сводилась к следующему. Государство не может стоять в стороне от судьбы граждан. Личная инициатива и предприимчивость, безусловно, важны, но они не могут решить всех проблем простого человека. Для Америки этот подход стал фактически революционным. До Рузвельта в соответствии с идеологией А. Смита о всесильности рынка политические лидеры прямо заявляли: «Лучший метод государственного управления экономикой — это **не** управлять экономикой». Превалировал тезис личной ответственности граждан за благополучие своей семьи, а метод достижения цели — личная инициатива и предприимчивость. Патернализм — надежда на помощь государ-

ства — представлялся идеологией нахлебников и никчемных людей. Рузвельт открыто заявлял: «Помощь гражданам должна предоставляться не в качестве благодеяния, а в качестве исполнения общественного долга. Обязанности правительства перед гражданами аналогичны обязанностям слуги перед хозяином». В 2012 г. исполнилось 130 лет со дня рождения Рузвельта, но принципы его политики остаются актуальными и сегодня и не только для США.

Рузвельт действовал весьма энергично. В своей реформаторской деятельности он опирался на конгресс, работавший в тот период с повышенной нагрузкой. За короткий срок было принято 70 законов, часть из них прошла без дебатов. Они усилили роль государства в жизни американского общества.

Так, в соответствии с Законом о восстановлении промышленности (1933 г.) промышленность разграничивалась на 17 групп. Для каждой отрасли вводились Кодексы честной конкуренции. Они составлялись предпринимательскими ассоциациями при участии профсоюзов. Кодексы определяли объем производства, уровень зарплат, продолжительность рабочего дня, распределение рынков между фирмами. Товары не разрешалось продавать по ценам ниже установленных.

При помощи созданной Национальной ассоциации по оздоровлению промышленности правительством был предложен типовой образец кодекса, который мог быть применен в любой отрасли промышленности. В нем фиксировались для промышленных рабочих оплата за один рабочий час и продолжительность рабочего времени. С принятием кодексов была усилена роль профсоюзов как единственно законных представителей рабочих. После утверждения президентом кодексы получали силу закона.

Была создана Администрация по регулированию сельскохозяйственного производства, призванная сбалансировать спрос и предложение на продукты сельского хозяйства, поднять на них цены. С этой целью вводился одинаковый процент сокращения посевных площадей всех фермеров — и крупных, и мелких — с выплатой компенсации за необработанные земли. В то же время группа крупного коммерческого фермерства, получив бóльшую часть премиальных платежей, смогла благодаря этому интенсифицировать свое хозяйство и получить немалую прибыль. Фермерам оказывалась помощь в виде получения ссуды.

Сокращение посевных площадей сопровождалось уничтожением уже готовой продукции, миллионов голов скота. Поощрялся экспорт пшеницы и хлопка. Устанавливались и поддерживались государственные цены. У фермеров могли скупаться излишки продукции, сокращаться посевные площади под определенные культуры. Вводилась квота по выращиванию скота, фермерам разрешалось забивать скот.

Экономическая политика «нового курса» была направлена на восстановление полностью расстроенной банковско-финансовой системы. После принятия Чрезвычайного банковского закона, предоставившего президенту широкие полномочия в финансовой сфере, был наложен временный арест на счета всех банков страны с целью их полной ревизии. После соответствующей проверки их кредитоспособности министерство финансов подтвердило разрешение деятельности главным образом крупных банков, что само по себе привело к притоку в них вкладов, пополненных новыми кредитами. Огромное число мелких банков вынуждено было прекратить свое существование.

Финансово-кредитная система целиком перешла под контроль президента, учреждалась федеральная система банков по кредитованию жилищного строительства. Было предусмотрено страхование вкладов для всех банков — для федеральных банков это страхование стало обязательным, для банков штатов — добровольным. К началу 1934 г. около 80% всех банков США застраховали свои депозиты. В целях стабилизации финансовой системы запрещался вывоз золота за границу.

Федеральное правительство взяло под свой контроль крупнейшие предприятия, оказывало им помощь в сохранении контингента работающих. Действия президентской администрации были направлены на организацию общественных работ для тех, кто оказался безработным.

За первые три года было построено более 30 000 объектов различной сложности, а за 10 лет в эксплуатацию было введено более 400 000 объектов. Всего через все виды общественных работ прошло около 5 млн человек. Они построили десятую часть новых дорог, 70% новых школ, 65% зданий городского управления. Объем выполненных работ составил колоссальную сумму — 20 млрд долларов (в ценах 1937 г.), обошлись они на треть дешевле, чем

по действующим расценкам частного капитала. Крупный бизнес называл это «ползучим социализмом», но не мог отрицать эффективности государственных проектов.

Радикальные реформы Рузвельта спасли страну от хаоса и возможных социальных потрясений. Вместе с тем они указали путь совершенствования работы государственного аппарата. Государство выступило как орган преодоления социальных противоречий, достижения солидарности людей. Впервые в истории США оно взяло на себя роль гаранта социальной защищенности американцев.

«Новый курс» рассматривался многими как отход правительства от демократического режима. Со временем, однако, стало очевидно, что рост государственного вмешательства не привел в США к ликвидации демократии: там сохранялась многопартийность, регулярно проводились выборы, сохранялись гарантии прав граждан. Многие американцы получили право на социальную защиту, рабочие — право на коллективную защиту и стачку, фермеры — право на помощь государства.

Эти изменения не могли не коснуться и массового сознания. Индивидуализм с его органическим неприятием государственного вмешательства лежал в основе американского правосознания. Ранее реализация либеральных принципов индивидуализации дала в США невиданный простор инициативе людей и способствовала быстрому экономическому прогрессу. Но со временем стало очевидно, что индивидуализм — особенно в его крайних формах — не способствует дальнейшему прогрессу. И тогда идея либерализма с ее упором на свободу индивидуума была дополнена идеей государства благоденствия. Составляющей прогресса стало сильное демократическое государство[1], способное обеспечить своим гражданам условия для реализации ими основных прав и свобод.

[1] Именно эта государственно-правовая идеология стала знаменем демократической партии. Став партией реформ, она обеспечила себе начиная с 1930-х гг. роль ведущей партии в двухпартийной системе, заменив в этом качестве республиканцев. Рузвельтовская коалиция объединила большинство американцев. Ее опорой стал средний класс, вокруг демократической партии объединились этнические меньшинства (негры, американские евреи, ирландцы, итальянцы, славяне), оказавшиеся главными жертвами кризиса. Консервативная Республиканская партия в те годы превратилась в партию меньшинства. Лишь в конце Второй мировой войны, когда надежды на восстановление старого порядка развеялись, началось обновление и американского консерватизма.

После войны США оказались в уникальном положении по сравнению с другими великими державами. Промышленный потенциал страны удвоился, все болезненные последствия предвоенной депрессии были ликвидированы, был создан мощный военный потенциал. США стали сверхдержавой со всеми вытекающими отсюда последствиями.

12 апреля 1945 г. умер Франклин Рузвельт. В это время все проблемы послевоенного устройства мира встали со всей очевидностью.

Сегодня, в начале XXI в., когда многие крупнейшие экономисты, политики предрекают новую Великую депрессию и даже «смерть» капитализма, опыт Рузвельта в преодолении реальной экономической катастрофы имеет особое значение.

9.6.3. Социальное государство (государство всеобщего благоденствия)

> После Второй мировой войны, разорившей и залившей кровью едва ли не весь мир, Америка увеличила свою мощь и разбогатела. Наступила эра изобилия и всеобщего благоденствия.
>
> *Р. Т. Мухаев*

Смерть Рузвельта и окончание войны обернулись для Демократической партии падением ее влияния. Республиканцы на промежуточных выборах 1946 г. добились большинства в обеих палатах конгресса. В 1948 г. на президентских выборах победил Гарри Трумэн, а демократы вернули себе большинство в парламенте. Его администрация осуществила конверсию военной промышленности. Чтобы избежать социальных потрясений, которые могли бы возникнуть в результате демобилизации многомиллионной армии, был принят закон, названный Солдатским биллем о правах, который предоставил демобилизованным льготы в области образования, в получении кредитов на строительство жилья и открытие своего бизнеса. Был принят закон о занятости, который уполномочил президента добиваться такого уровня экономической активности, который соответствовал бы полной занятости населения. Трумэн добился увеличения минимальной заработной платы, расширения

системы социального обеспечения и принятия программы строительства дешевых жилищ.

1950-е гг. стали периодом становления государства благоденствия. Более половины американцев по уровню доходов стали средним классом. По всей стране возникали торговые центры — символы массового потребления, посещение которых стало для американцев формой проведения досуга. Но став «обществом потребления», страна утратила динамизм в развитии, и к концу 1950-х гг. США стали отставать по темпам развития от стран Западной Европы и Японии.

Эти явления сказались на смене политического курса страны. На выборах 1960 г. победил демократ Джон Кеннеди. Его приход к власти оживил реформистскую деятельность, но вскоре он был убит.

К исполнению обязанностей президента приступил вице-президент Линдон Джонсон. С его именем была связана одна из самых амбициозных программ американского государства благоденствия: задача ликвидации бедности. С тем чтобы повысить доходы бедных американцев, были приняты меры по их профессиональной переподготовке, оказанию помощи в получении образования. Число бедняков уменьшилось, но бедность не была ликвидирована.

В 1960-е гг. достигло апогея движение за гражданское равноправие. Проводились демонстрации в поддержку борьбы за расовое равноправие, собравшие сотни тысяч участников. Во многих районах, в черных гетто вспыхнули восстания. Итогом борьбы стало законодательное запрещение всех видов расовой дискриминации: при найме на работу, при аренде и продаже домов, при регистрации на избирательных участках.

Особенностью движения за гражданские права 1960-х гг. было то, что оно совпало с началом новых массовых движений социального протеста. И наиболее серьезным из них было молодежное. Молодежь оспаривала ценности современного общества потребления, боролась за демократизацию системы образования. На страну обрушилась волна насилия, произошла серия политических убийств.

В этих условиях к власти пришли республиканцы. Президентом стал Ричард Никсон. Он призвал к наведению порядка внутри страны. В 1970-е гг. массовые движения протеста уменьшились. Большая часть требований протестующих была удовлетворена. Вместе с тем один за другим следовали экономические кризисы, росла инфляция,

ощущалась нехватка энергии. Никсон отреагировал на эти проблемы новым расширением государственного регулирования. Был введен контроль за ценами, число американцев, получавших разного рода государственные пособия, достигло огромной цифры.

Но именно в момент максимального расширения функций государства выявились и негативные последствия этого. Никсон ушел в отставку в 1974 г., не дожидаясь угрожавшего ему импичмента в связи с делом о прослушивании телефонных разговоров его политических противников, что нарушало конституционный принцип тайны коммуникаций («Уотергейтское дело»). Место Никсона занял вице-президент Джеральд Форд. Престижу Республиканской партии был нанесен серьезный ущерб.

В 1976 г. на очередных президентских выборах победу одержал демократ Джимми Картер. В годы его президентства произошел перелом в настроениях американского общества, убедившегося в невозможности выхода из кризисного состояния только с помощью государственного регулирования. Для демократа Картера это имело роковые последствия, поскольку именно демократы ассоциировались у избирателей с государством благоденствия и эти изменения в настроениях играли на руку республиканцам.

В 1980 г. на президентских выборах одержал победу республиканец Рональд Рейган. Он призвал к сокращению государственного вмешательства. Вначале это привело к ухудшению экономических показателей, росту безработицы, но с 1983 г. начался экономический подъем. Администрация осуществила самую крупную для мирного времени программу перевооружения. Американская армия получила новейшее вооружение, а в 1983 г. началась работа над созданием противоракетной обороны США с элементами космического базирования. В 1984 г. Рейган сравнительно легко добился переизбрания.

В 1988 г. президентом был избран Джордж Буш, восемь лет до этого занимавший пост вице-президента. Он продолжил политику своего предшественника. Однако в 1992 г. неожиданно потерпел поражение от молодого и сравнительно малоизвестного демократа, губернатора штата Арканзас Билла Клинтона. Конец 12-летнего пребывания республиканцев у власти стал завершением периода «консервативной революции», попыток ограничить масштабы государства благоденствия. Американцы поддержали противоположную программу.

Клинтон обещал Америке использование опыта «нового курса» с целью осуществления «подлинных перемен»: увеличения объемов государственных инвестиций на социальные нужды, помощь школам, ликвидацию бездомности, решения проблемы медицинского страхования для всего населения и пр. Реализация всех этих обещаний натолкнулась, однако, на жесткую преграду — рост бюджетного дефицита страны.

В 2000 и 2004 гг. побеждал республиканец Джордж Буш-мл., сын бывшего президента США.

4 ноября 2008 г. в США прошли очередные президентские выборы, в результате которых был избран кандидат от демократов — Барак Обама. Его приход к власти практически совпал с мировым финансовым кризисом. Новая администрация в борьбе с кризисом не ограничилась мерами по санации кредитно-банковских и страховых институтов, включая фактическую национализацию некоторых из них, предоставлением крупных кредитов терпящим банкротство корпорациям, установлением налоговых льгот и принятием других мер по увеличению покупательной способности населения. В антикризисную программу были включены реформы в социально значимых областях. Среди них особое внимание было уделено созданию с помощью государства новых рабочих мест, повышению уровня образования и охраны здоровья населения, совершенствованию пенсионной системы, стимулированию инноваций, повышению моральной ответственности бизнеса. Все это выглядело как попытка выработать по примеру президента Ф. Рузвельта собственный новый курс развития.

Однако на рубеже первого и второго десятилетий XXI в. Соединенные Штаты Америки приобрели невиданную и растущую государственную задолженность и существуют не за счет своего производства, а за счет денег, которые печатаются в этой стране.

Сегодня в Америке, как справедливо замечает видный политический деятель Фидель Кастро Рус, «никто не верит тому, что на новых выборах кандидат от демократов окажется лучше или хуже, чем его противники — кандидаты в президенты-республиканцы». Расстояние между нынешними претендентами и такими выдающимися личностями прошлого, как Авраам Линкольн и Мартин Лютер Кинг, измеряется в световых годах. Просто поразительно видеть страну, столь технологически мощную, и правительство, столь бедное на идеи и моральные ценности.

9.6.4. Центральное и местное управление

В США проявился «феномен разделенного правления», когда глава исполнительной власти и партийное большинство в обеих палатах Капитолия или одной из его палат принадлежат к разным партиям.

А. Ю. Соломатин

Современное центральное и местное управление в целом соответствует установленному Конституцией два века назад государственному устройству США. Америка не меняла основ своей государственной структуры, демонстрировала уникальную историческую преемственность, способность удерживать определенную политическую устойчивость.

Разветвленному государственному аппарату США на протяжении длительного времени удавалось (и удается до сих пор) приспосабливаться к новым условиям, выдерживать социально-политические кризисы в рамках буржуазно-парламентских демократических форм и процессов.

По своему содержанию это развитие воплощает почти все наиболее типичные черты эволюции современных либерально-демократических государств. Произошли изменения в конгрессе, кабинете президента, структуре и функциях государственных органов (рис. 46).

Действовало по меньшей мере три типа государственных учреждений: департаменты (министерства), возглавляющие отдельные отрасли управления (департаменты иностранных дел, финансов, обороны и т.д.), национальные агентства — учреждения, близкие по значению министерствам, но не имеющие соответствующего статуса, многочисленные и разнообразные временные «комиссии», «бюро», «советы», «коллегии», «администрации», создаваемые на время для выполнения определенных заданий, имеющих жизненно важное значение для страны[1].

На уровне федерации в систему органов исполнительной власти входят департаменты, правительственные корпорации, независимые ведомства и другие учреждения. Существует 14 федеральных департаментов: государственный,

---

[1] См.: Всеобщая история государства и права / под ред. К. И. Батыра. С. 396–397.



Рис. 46. **Структурные и функциональные изменения государственного аппарата США в Новейшее время**

обороны, юстиции, внутренних дел, финансов, торговли, энергетики, транспорта, сельского хозяйства, жилищного строительства и городского развития, труда, образования, здравоохранения и гуманитарных служб, по делам ветеранов. Департаменты государственный и обороны выполняют военные или внешнеполитические функции и поэтому исключаются из числа административных учреждений. Остальные 12 департаментов относятся к разряду административных учреждений.

Также на данном уровне существует около сотни независимых ведомств. Важнейшие из них можно разделить на три группы: политические, экономические и социальные.

Наиболее важными из *политических* ведомств являются Комиссия по гражданским правам и Федеральная комиссия по выборам.

К числу *экономических* ведомств относятся: Федеральная торговая комиссия и Комиссия по продажам (призвана охранять конкуренцию и честную торговую практику); Федеральная корпорация страхования вкладов, Администрация малого бизнеса, Федеральный совет жилищного финансирования, Администрация фермерского кредита, Федеральная энергетическая регулирующая комиссия, Федеральная комиссия связи, Почтовая служба и др.

Важнейшими *социальными* ведомствами являются: Ведомство по охране окружающей среды, Национальный совет по трудовым отношениям, Управление по управлению персоналом, Совет по охране системы заслуг (регулируют отношения между работниками и работодателями); Комиссия по безопасности и охране здоровья на производстве, Комиссия по безопасности потребительских товаров и др.[1]

Эти и другие независимые ведомства, являющиеся административными учреждениями, как правило, организационно обособлены и пользуются известной самостоятельностью. Вместе с тем учреждения исполнительной власти располагают целым рядом косвенных способов воздействия на повседневную деятельность независимых ведомств.

Согласно Конституции, исполнительная власть возложена на **президента**, чьи полномочия возросли. Поправки XX (1933 г.), XXII (1951 г.), XXV (1967 г.) определили порядок вступления президента в должность, ввели ограничение времени его пребывания на посту двумя сроками, предоставили право замещения должности президента при соответствующих обстоятельствах вице-президенту.

Президент совместно с конгрессом формирует аппарат исполнительной власти: создает федеральные учреждения, назначает глав департаментов, руководителей независимых ведомств и правительственных корпораций и других высших должностных лиц, руководит их деятельностью. Помимо чисто исполнительных полномочий президент наделен и административной властью. Ему делегированы обширные нормотворческие полномочия.

---

[1] См.: Административное право зарубежных стран : учеб. пособие. М. : Спарк, 1996. С. 10–12.

Наиболее важными нормативными актами, издаваемыми президентом, являются исполнительные приказы и реорганизационные планы. Последние принимаются на основе законов и могут вносить изменения в действующее законодательство. Они нередко существенно реформируют систему и структуру правительственных органов. Президенты Вильсон, Гувер, Рузвельт, Трумэн и другие принимали множество реорганизационных планов.

Назначение президентом глав департаментов, послов и некоторых других высших должностных лиц и других федеральных чиновников требовало предварительного согласия сената. Решение вопросов замещения всех второстепенных постов сенат мог доверить президенту. Этому косвенно содействовало фактически установившееся еще в XIX в. деление аппарата управления на «гражданскую службу», состоявшую из несменяемых чиновников-профессионалов, и «правительственную службу», состоявшую из высших должностных лиц, назначаемых вновь пришедшим к власти президентом и уходивших со своих постов вместе с ним. Они считались доверенными лицами президента и обычно несли ответственность перед ним.

Расширение полномочий исполнительной власти, и особенно президента, оттеснило на вторые роли конгресс. Эта тенденция обозначилась еще в эпоху «нового курса» и продолжалась до неудачной войны во Вьетнаме и «Уотергейтского скандала», закончившегося отставкой президента Никсона. Эти события позволили конгрессу укрепить свои позиции во взаимоотношениях с исполнительной властью.

Современный Конгресс США — это парламент-преобразователь. Он имеет эффективную систему комитетов, комиссий, преобразующих различные предложения и инициативы в законы. Их число увеличилось.

Произошли некоторые изменения в **управлении на уровне штатов**. Субъектами федерации США являются 50 штатов. Территория США включает также владения, не считающиеся субъектами федерации (Виргинские острова, острова Гуам, Мидуэй и др.), в Тихом океане. Эти территории являются самоуправляющимися. Они имеют конституции, или основные законы, принятые для них Конгрессом США, законодательные органы, выборных губернаторов. Особый статус имеет федеральный округ Колумбия, где расположена столица США — Вашингтон.

Структура государственных органов штатов практически не изменилась. Она сходна со структурой федеральных органов. Главами исполнительной власти в штатах являются губернаторы. В отличие от президента они не назначают всю администрацию штата.

Так же как и в федерации, здесь существуют департаменты и независимые ведомства. Эти ведомства появились в штатах даже раньше, чем в федерации.

В отличие от федерации глава исполнительной власти штата — фигура, обладающая меньшими властными полномочиями, поскольку помимо губернатора население избирает и ряд других должностных лиц: секретаря штата, казначея, атторнея, аудитора, контролера и др. Эти лица не подчинены губернатору и фактически самостоятельны. Их независимость, а также самостоятельность независимых ведомств часто приводят к неразберихе в управлении. Поэтому в последнее время *легислатуры* штатов принимают меры по усилению позиций губернаторов и созданию координирующих органов.

На местах действуют законодательные *двухпалатные собрания* (за исключением одного штата). Названия палат также одинаковы: палата представителей и сенат.

Организация **местного самоуправления** относится, согласно поправке X к Конституции США, к ведению штатов. Большинство штатов регламентирует ее лишь в самой общей форме. Более 40 штатов предусмотрели в своих конституциях положение о том, что их законодательные собрания не вправе принимать законы, детально регламентирующие местное управление. Отсюда бóльшая свобода в организации и деятельности органов местного самоуправления.

Органы местного самоуправления наделены достаточными полномочиями на автономное управление местными делами. Они «функционируют на твердой финансовой базе», имея собственные доходы и принимая самостоятельные бюджеты.

Система местного самоуправления и управления в штатах строится на основе административно-территориального деления. Большинство штатов (кроме двух) делятся на *графства* (название унаследовано от средневековой Англии, хотя графов в США никогда не было). Города выделены из графств и имеют свою систему самоуправления.

Графства подразделяются на *тауны* и *тауншипы*. Эти названия сложились исторически (тауны — мелкие города, а тауншипы — группа примерно однородных поселков). В них проводятся собрания жителей, на которых решаются общие вопросы и избираются исполнительные советы.

Во главе графств стоят или советы наблюдателей из пяти и более членов (нередко более 100), избираемых жителями тауншипов, входящих в графство, или, что более распространено, советы уполномоченных из трех-семи членов, избираемых всем населением графства. Помимо советов в графствах избираются также такие должностные лица, как шериф, коронер, казначей, надзиратель школ и др. Исполнительной властью в графствах в последнее время все чаще наделяется назначаемый советом управляющий, который руководит аппаратом служащих и координирует управление делами графства.

Важное политическое значение имели реформы избирательного права, проведенные путем принятия трех поправок к Конституции: XIX (1920 г.), XXIV (1964 г.), XXVI (1971 г.). Эти поправки привели к демократизации норм избирательного права, действующих в штатах, которым отводилась основная роль в правовом регулировании выборов. Поправкой XIX были предоставлены избирательные права женщинам. Поправка XXIV отменила ограничения избирательных прав в связи с неуплатой избирательного или иного налога. Избирательный налог впоследствии был отменен. Поправка XXVI снизила возрастной избирательный ценз на федеральных выборах до 18 лет, аналогичные изменения имели место во всех штатах.

Принятые поправки не смогли, однако, гарантировать всеобщего характера выборов. Так, на выборах в американский конгресс применяется мажоритарная система, при которой в каждом округе избирается один депутат, причем побеждает кандидат, набравший относительное большинство голосов, больше, чем каждый из его соперников в отдельности. Эта система приводила к тому, что доля мест, полученных той или иной партией в конгрессе, не соответствует числу собранных ею голосов по стране. Недостатки мажоритарной системы усугублялись тем, что «нарезка» неравных по количеству жителей избирательных округов часто проводилась с нарушением принципа: равное количество депутатов от равного количества жителей. Начиная с 1960-х гг., стала осуществляться политика,

закрепляющая нормы представительства с учетом численности населения.

Проведение избирательных кампаний в США всех уровней требует огромных денежных затрат, что доступно или очень богатым людям, или тем, кто может рассчитывать на финансовую помощь. Несмотря на запрет оказывать финансовую поддержку непосредственно кандидатам на выборные должности, деньги передаются им иными путями, через подставных лиц или через различного рода организации. В целях ограничения избирательных расходов был издан закон (1971 г.), ограничивающий общую сумму пожертвований со стороны физических и юридических лиц в фонд избирательных кампаний. Впоследствии законодательство потребовало полного раскрытия источников и способов расходования средств, полученных на избирательные кампании.

Было введено государственное финансирование избирательных кампаний. Однако возможность получения этих средств доступна не каждому кандидату. Если кандидаты в президенты от двух крупных политических партий получают автоматическое право на субсидии от государства, то независимые кандидаты или кандидаты других партий — только с условием получения ими не менее 5% голосов избирателей, участвовавших в предыдущих выборах. Претенденту на выборах в конгресс нужно также доказать, что его поддержат избиратели.

Выборы в Америке не стали действительно всеобщими и из-за массового абсентеизма, который особенно усилился в последние десятилетия.

Избирательные кампании США не обходятся и без противоправной практики организации клеветнических кампаний против конкурента, незаконного финансирования избирательных кампаний, политического шпионажа. О масштабах «грязной политики» и безуспешных попытках пресечь ее свидетельствует, например, то, что в 17 американских штатах законодательно запрещены «безответственные или умышленно фальшивые утверждения» накануне выборов, в трех — политический шантаж, в девяти — распространение «ложных заявлений».

Действия, направленные на искоренение недостатков избирательного права США, оставались и остаются до сих пор одними из самых малоэффективных.

9.6.5. Изменения в праве

> В XX в. в США появилась новая тенденция. Право перестали рассматривать только как средство разрешения споров... Оно стало представлять в глазах граждан и юристов средство, способное создать общество нового типа.
>
> *Рене Давид*

Источниками права США являются конституции (федеральная и штатов), законы федерации и штатов, судебные решения, акты административных учреждений. Конституции, как правило, содержат главным образом ограничительные положения. Для американского права характерно верховенство федеральной конституции.

Американские юристы, участвовавшие в процессе становления и развития права, руководствовались почти исключительно интересами юридической практики. В связи с этим обычаи (общее право), которыми эта практика закреплялась, пользовались особым уважением.

Подходя к делу практически, правоведы видели перед собой прежде всего клиента, частное лицо, пострадавшее в результате того или иного действия государственного органа. Эта коллизия между частным лицом и государственным органом, т.е. между частным и публичным интересом, до сих пор рассматривается как основной вопрос регулирования общественных отношений.

В XX в. были предприняты попытки по систематизации американского права. США не избежали общей для подавляющего большинства стран Запада тенденции к кодификации законодательства, в том числе к кодификации общего права отдельных штатов и федерального права. В 1926 г. был составлен федеральный Свод законов, который периодически обновляется и один раз в шесть лет переиздается. Он состоит из 50 разделов, каждый из которых связан с определенной сферой правового регулирования.

В Новейшее время, как и прежде, **гражданское право** США, по существу, складывалось из отдельных правовых институтов — права собственности, договорного права, права корпорации и т.д. Регулирование гражданских правоотношений в основном входило в компетенцию отдельных штатов, в некоторых из них действовали (и действуют)

гражданские кодексы. Федеральное законодательство лишь частично затрагивает гражданско-правовые отношения.

Большие изменения претерпело правовое положение юридических и физических лиц. В американском обществе утвердилось равенство темнокожих американцев в реализации ими гражданских прав. Были смягчены ограничения в гражданском обороте для иммигрантов.

Существенные изменения произошли в регулировании **права собственности**. Американские реформы XX в. привели не только к изменению соотношения индивидуальной и коллективной частной собственности, но и вызвали саму модификацию частной собственности, которая стала больше связанной с общественным интересом.

Под влиянием различных экономико-технических и международно-правовых факторов претерпел изменения **институт договора**. Появляются и получают закрепление новые многочисленные виды договоров (например, договоры лизинга). Приобретают новые формы и традиционные договоры гражданского права[1].

США решили сделать рынок более справедливым и цивилизованным. Появилось так называемое антитрестовское законодательство. В 1890 г. был принят закон Шермана, призванный нейтрализовать некоторые негативные для значительной части групп населения результаты экономической деятельности крупных корпораций, которые заключали соглашения с целью установления монопольных цен на рынке. Признавалось незаконным особое объединение между ними, прежде всего в виде треста, направленное на монополизацию торговли и производства. В результате достаточно было установить факт сговора, и суд привлекал виновных к ответственности. От истца даже не требовалось доказывать факт причинения ему вреда от этого сговора. К антитрестовскому законодательству непосредственно примыкало законодательство о защите прав потребителей.

Закон Клейтона 1914 г. запретил корпорациям, занятым в торговле, приобретать, прямо или косвенно, полностью или частично акции других корпораций, если результатом такого приобретения стало бы существенное ослабление конкуренции между торговыми фирмами или ограничение торговли в какой-либо части страны или возникла бы

[1] История государства и права зарубежных стран. Т. 2 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 596.

тенденция к установлению монополии в какой-либо сфере торговли.

Был установлен запрет однотипным магазинам прибегать к «недобросовестному преимуществу» и «нечестной практике» путем снижения цен на товары или в оплате услуг личного найма. Облегчалось положение мелких торговцев и сбытовиков.

Суды принуждали бизнесменов соблюдать законодательство. Отдельные отступления оговаривались. Были разрешены соглашения лиц, занятых торговлей на экспорт, если они не преследовали цели устранения конкурентов путем искусственного изменения цен.

В Новейшее время получило развитие **трудовое** и **социальное законодательство**. В силу разных причин США по вопросам регулирования труда занимали одно из последних мест в мире. Только в конце XIX в. для отдельных государственных предприятий был установлен сокращенный рабочий день.

В 1935 г. был принят Закон о трудовых отношениях (Закон Вагнера). Он не только впервые в истории США провозгласил официальное признание прав профсоюзов, но и предусмотрел законодательные гарантии этих прав. В законе перечислялись права рабочих, нарушение которых входило в понятие «нечестной трудовой практики». Предпринимателям запрещалось вмешиваться в создание рабочих организаций, дискриминировать членов профсоюза при их приеме на работу. Закон закреплял при этом так называемое правило большинства, согласно которому от имени рабочих в договорных отношениях с предпринимателем могла вступать лишь та организация, которая признавалась большинством рабочих, т.е. их профсоюз. Закон закреплял и право рабочих на забастовку. Но всем своим содержанием он был направлен на сужение оснований для массовых конфликтов.

Долгое время действовала доктрина, согласно которой профсоюзы считались преступным заговором. По законам некоторых штатов забастовка квалифицировалась как преступление. Для ее подавления применялись так называемые судебные приказы — разновидность английского суда справедливости. Предприниматель под предлогом того, что забастовка может нанести «непоправимый» вред его собственности, мог обратиться в суд с просьбой о выдаче такого приказа. Организаторы забастовки подвергались

уголовному преследованию. Высокая зарплата рабочих и благоприятная экономическая конъюнктура позволили монополиям не стесняться в выборе средств подавления выступлений трудящихся.

Положение стало меняться после Первой мировой войны: сказалось влияние Советской России, где правам трудящихся уделялось особое внимание. В 1935 г. впервые вводилось социальное обеспечение по безработице, инвалидности и старости (с 65 лет). Спустя три года был установлен восьмичасовой рабочий день. Рабочая неделя не должна была превышать 40 часов.

Было учреждено Управление социального страхования — специальное ведомство при президенте. Впоследствии был создан новый Департамент здравоохранения, образования и благосостояния. Его деятельность охватывала и сферу применения социального законодательства.

После окончания Второй мировой войны в области регулирования прав трудящихся наметился некоторый регресс. В 1947 г. был принят Закон Тафта — Хартли, в соответствии с которым было затруднено ведение стачечной борьбы. Предупреждение о намечаемой забастовке должно было последовать заблаговременно. Президент наделялся правом в любой момент приостановить забастовку. Запрещалось участие в забастовках государственных служащих. Предприниматели получили право взыскивать по суду убытки, причиненные забастовкой. Устанавливался контроль за профсоюзными средствами. Были приняты законы, ограничивающие права профсоюзов.

Вся законотворческая деятельность подвергалась систематизации. Результатом этой работы стало многотомное издание «Обновленное изложение права», впервые вышедшее в свет в 1952 г. Систематизации подверглись главным образом правовые институты, слабо урегулированные законодательством: гражданские деликты, договоры, доверительная собственность.

Получило развитие **административное право**. В 1966 г. конгресс кодифицировал пятый раздел Свода законов США, получивший название «Правительственная организация и служащие». Он был почти полностью посвящен учреждениям в системе исполнительной власти, в том числе и административным. Этот раздел делится на три части: «Учреждения», «Управление гражданской службой» и «Служащие». Среди других законов, устанавливавших

нормы административного права, следует упомянуть Федеральный закон о претензиях из причинения вреда 1946 г., который предусматривал имущественную ответственность федеральной казны за вред, причиненный неправомерными действиями государственных служащих.

Рост преступности в начале XX в. обусловил принятие новых законов в сфере **уголовного права**, его кодификацию. Уголовные кодексы 1909 и 1926 гг. стали частью Свода законов США. В области уголовного процесса продолжали действовать статьи Билля о правах, содержавшие гарантии против необоснованных обысков и изъятий: ордера могли выдаваться только при наличии достаточного основания. Утверждалось, что никто не будет принуждаться свидетельствовать против самого себя по уголовному делу, уголовное наказание не будет применяться иначе, чем на основе надлежащей правовой процедуры.

Вместе с тем на практике проявлялась рассогласованность в законодательстве. Отдельные законопроекты не соответствовали Конституции США. Принятые Законы Смита (1940 г.), Маккарэна — Вуда (1950 г.), Закон о контроле за подрывной деятельностью (1954 г.), а также другие нормативные акты, в частности некоторые исполнительные приказы президентов, настолько явно нарушали важнейшие конституционные права граждан, что это был вынужден признать Верховный суд США. В 1977 г. был принят новый Уголовный кодекс.

В 1960-е гг. в уголовном законодательстве США усилились демократические начала. Этому в немалой мере способствовал принятый в 1962 г. примерный Уголовный кодекс, рекомендованный для использования в отдельных штатах, что ускорило движение американского уголовного права по пути кодификации, особенно на рубеже XX и XXI вв.

Сегодня система уголовного права США состоит из параллельно функционирующих норм федерального уголовного законодательства, а также уголовных кодексов отдельных штатов. Разграничение уголовного закона федерации и штатов в конечном счете определяется Конституцией. Конкуренция законодательств в ряде случаев стимулирует судопроизводство.

В целом в американском праве Новейшего времени проявились следующие черты.

1. Двухуровневая правовая система, при которой параллельно и в то же время во взаимодействии существуют правовые системы федерации и штатов.

2. Осуществление судебного контроля за конституционностью законов Верховным судом.

3. Сочетание сохранения приоритета судебной практики с интенсивным развитием отраслевого законодательства и консолидацией нормативно-правовых актов.

4. Унификация права в масштабе федерации. Федеративное устройство США ставит на повестку дня вопрос о единстве правовой системы страны.

5. «Подвижность» прецедента. Так, Верховный суд США и верховные суды штатов не связаны своими прецедентами. При рассмотрении конкретного дела суд вправе переоценить факты применяемого прецедента, отнесенные к основным обстоятельствам.

Судебная система США в Новейшее время претерпела мало изменений. В 1911 г. был принят Судебный кодекс США, который закрепил основные принципы правосудия. Механизм правого регулирования, одним из ключевых рычагов которого остается судебный прецедент, по своей сути изменяется очень медленно. И это закономерно, ибо он имеет многовековую историю и просуществует еще не один год. А юридические, судебные механизмы, складывавшиеся веками и постоянно модернизировавшиеся, коренным образом изменить практически невозможно.

Главную роль играет Верховный суд США. Он служит первой инстанцией по делам, где стороной являются дипломаты иностранных государств или штаты, но в основном он выступает как апелляционная инстанция.

Был учрежден институт независимых прокуроров, не подчиненных министру юстиции, который в США выполняет некоторые функции генерального прокурора и государственного адвоката. Один из таких независимых прокуроров (К. Стар) впоследствии возбудил и вел расследование по поводу обвинения президента Клинтона в «сексуальных домогательствах».

Теория американского **судебного процесса** тесно связывает такие институты, как презумпция невиновности и правило о бремени доказывания. Обвиняемого нельзя принуждать давать показания против себя. Закон гарантирует право обвиняемого на защиту. Суд может выделить ему бесплатного адвоката.

Уголовное наказание не применяется без надлежащей правовой процедуры. Немалые возможности для усиления уголовных репрессий и даже распространения их на действия, которые законодательством криминальными не считаются, предоставляет так называемое судебное правотворчество. Объективно этому способствуют нечеткие формулировки некоторых норм уголовного законодательства, а подчас и пробелы в нем, что и восполняют и уточняют суды при рассмотрении конкретных дел.

При этом сохраняется единая правовая политика, поскольку нижестоящие суды при вынесении приговоров следуют правовым установлениям, сформулированным в приговоре, вынесенном вышестоящим судом по аналогичной категории дел. Суды штатов, как правило, следуют указаниям вышестоящих судов своего штата, а федеральные суды — указаниям вышестоящих судов федерации. Последние не считаются связанными своими же ранее вынесенными приговорами и решениями.

Судебные гарантии прав личности основаны на трех постулатах: 1) каждое лицо, обвиняемое в совершении преступления, имеет право на судебное разбирательство в соответствии с законом с целью установления, виновно ли оно; 2) сторона обвинения для доказательства вины обвиняемого может использовать лишь определенные, ограниченные средства; 3) возможности обвинителя обвинять почти всегда сильнее возможности отдельного человека защищать себя.

Если арестованного до прихода адвоката принуждали к признанию, суд может вынести вердикт о его невиновности. Защитник и обвинитель могут дать отвод любому кандидату в присяжные. Подсудимый не несет бремя доказывания своей невиновности. Кроме того, существует «правило об исключении». Оно требует от судьи исключить все доказательства вины человека, добытые незаконными средствами. Если право человека нарушено — все дело прекращается безусловно.

Борьба за отмену неправосудного вердикта требует времени, больших средств на оплату труда адвоката. Иногда на ходатайство, возбуждение нового процесса, вторичное рассмотрение дела уходят годы.

Конституция гарантирует обвиняемому право на рассмотрение его дела в суде присяжных. Участие последних

обязательно в случаях разбора особо тяжких преступлений. При наличии разумного сомнения в виновности подсудимого присяжные и судьи должны его оправдать. В то же время обвиняемый может отказаться от суда присяжных и просить о рассмотрении его дела единоличным судьей без жюри. Если подсудимый признает себя виновным, вынесения вердикта присяжных не требуется.

Громоздкая судебная система создает почву для оговора и судейского произвола. Так, сведущий адвокат может отыскать в деле подсудимого факты, которые, по его мнению, свидетельствуют о нарушении надлежащей правовой процедуры, и получить возможность апеллировать в вышестоящие суды.

В США с судьей не спорят. Он единственный, кто наделен правом толковать законы применительно к каждому казусу. Судебная система этой страны стремится выполнять роль третьей ветви власти. Она призвана обеспечить действие Конституции, не допустить принятия антиконституционных законов, осуществлять правосудие в рамках законности. Суд рассматривается как наилучшее средство охраны права частной собственности, личных прав и свобод от любых, в том числе и государственных, посягательств.

Американская юстиция, как и всякая другая, имеет на своем счету немало судейских ошибок, незаконных приговоров, фактов посмертного оправдания осужденных к смертной казни.

Сегодня, в начале XXI в., идет трансформация судебно-правовой системы. Время ставит перед американским обществом целый комплекс важных проблем, среди которых и необходимость совершенствования системы судопроизводства.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Назовите типичные черты эволюции государственного аппарата США в Новейшее время.

2. Какая форма правления и территориального устройства сложилась в США в Новейшее время?

3. Каковы особенности американского федерализма?

4. Какова структура государственных органов субъектов федерации?

5. Раскройте систему местного самоуправления и управления в штатах.

6. Расскажите о роли «нового курса» Рузвельта в государственно-правовой истории США.

7. Охарактеризуйте политическую фигуру Ф. Рузвельта.

8. Как характерные черты двухпартийной системы США проявились в послевоенные годы?

9. Какие сдвиги произошли в систематизации американского законодательства?

10. Охарактеризуйте нормы антитрестовского законодательства США 1890—1914 гг.

11. Какие изменения произошли в трудовом и социальном законодательстве?

12. Как Закон Тафта — Хартли урегулировал вопрос о забастовках служащих?

13. Какие законы были приняты в сфере гражданского административного и уголовного права?

14. Каковы особенности судебной системы США?

15. Какие изменения произошли в судопроизводстве и судебном процессе?

Глава 10
СТРАНЫ ЦЕНТРАЛЬНОЙ И ВОСТОЧНОЙ ЕВРОПЫ

В результате освоения данной темы студент должен

***знать*:**

• историю возникновения новых государств в Центральной и Восточной Европе после распада Австро-Венгерской и Российской империй;

• наиболее важные общественно-политические и государственно-правовые институты данных государств, их основные элементы (социальная структура, правовой статус граждан, органы государства, государственный аппарат, механизм правого регулирования) на примерах:

✓ процесса появления и развития государств социалистической ориентации (Албания, Болгария, Германская демократическая республика, Венгрия, Польша, Чехословакия, Румыния, Югославия);

✓ последствий смены векторов развития данных государств, их курса на западные стандарты государственно-правового устройства;

• понятийный аппарат, связанный с социалистической государственностью и последующими изменениями в государственном строительстве;

***уметь*:**

• аргументированно, без политической пристрастности обосновывать достоинства и недостатки государственно-правового развития стран на каждом этапе Новейшего времени;

• отличать научные взгляды от пропагандистских измышлений о проблемах государственно-правового развития бывших стран социализма;

• анализировать основные тенденции и противоречия в строительстве новой государственности в странах Центральной и Восточной Европы на рубеже XX и XXI вв.;

***владеть*:**

• общими и специальными методами анализа новейшей государственно-правовой истории стран данных регионов;

• основными юридическими терминами, присущими бывшим странам социализма и появившимися в связи со сменой вех развития;

• навыками сбора и обработки исторической и современной информации о рассматриваемых странах.

10.1. Государственное развитие стран в центре и на востоке Европы

В Новейшее время в центре и на востоке Европы возникли независимые государства. Их появление стало следствием революционных событий, непосредственно связанных с Первой мировой войной и распадом Австро-Венгерской, Германской и Российской империй. 28 октября 1918 г. Национальный совет в Праге объявил о независимости Чехословакии, на следующий день сербы, хорваты и словенцы заявили о создании своего королевства. Новая монархия называлась «Королевство сербов, хорватов и словенцев» и основывалась на идее политического союза южных славян. 2 ноября 1918 г. провозгласила независимость Венгрия.

Распад империи поставил вопрос о судьбе монархии и в самой Австрии. Власть в стране перешла в руки Временного национального собрания и Государственного совета. Временное национальное собрание упразднило монархию и провозгласило Австрию демократической республикой. 16 февраля 1919 г. были проведены выборы в Учредительное национальное собрание. Отменялись все сословные привилегии и титулы, вводилось всеобщее избирательное право. Был введен восьмичасовой рабочий день, принято передовое по тем временам социальное законодательство.

Революция в Венгрии поначалу развивалась как и в Австрии: власть перешла в руки Национального совета, Венгрия была провозглашена республикой. Однако, в отличие от Австрии, в Венгрии было сильно влияние Коммунистической партии, в основном состоявшей из вернувшихся из России венгров-военнопленных. Коммунисты призывали к социалистической революции и вели активную работу по расширению своего влияния в Советах, создаваемых по всей стране. Развитие курсу на социалистическую революцию дала, как это ни парадоксально, политика великих держав, в ультимативной форме потребовавших от побежденной Венгрии освобождения территорий, предназначен-

ных для передачи ее соседям — Румынии и Чехословакии. Это способствовало сплочению венгерского народа под руководством левых сил.

Победа Октябрьской революции создала предпосылки для независимости Польши. В соответствии с провозглашенным в России правом народов на самоопределение Польша объявила о создании независимой Польской республики.

10.1.1. Особенности становления новых государств после краха трех европейских империй

> Демократия... осуществляется тогда, когда бедняки, одержав победу, некоторых из своих противников уничтожат, иных изгонят, а остальных уравняют в гражданских правах...
>
> *Платон*

Особенностью процессов формирования новой государственности в восточно- и центральноевропейских странах было то, что все они создавались под влиянием авторитарных режимов трех империй: Австро-Венгерской, Германской и Российской. Здесь не утвердилась, как в Западной Европе, либерально-демократическая идеология, не сложилась устойчивая партийная система. Это непосредственно сказалось на том, что в этих странах впоследствии возникли авторитарные или военно-авторитарные режимы, просуществовавшие вплоть до Второй мировой войны.

Во вновь образованных странах стали создаваться конституции. Так, в соответствии с Временной конституцией **Чехословакии** (1918 г.) действовал высший законодательный орган — Национальное собрание, утверждалась глава государства — президент, правительство. Впоследствии был учрежден Верховный суд, Высший административный суд.

Конституция от 18 июня 1921 г. **Королевства сербов, хорватов и словенцев** упразднила прежние провинции и реорганизовала административное деление по французскому образцу, разделив страну на департаменты и округа. Унитарный подход обострил национальные противоречия. В 1929 г. было создано государство-нация: королевство **Югославия** с авторитарным режимом.

Возрождение **Польского государства** было законодательно закреплено в так называемой Малой конституции

(1919 г.). В соответствии с ней власть концентрировалась в руках Учредительного сейма. Затем Мартовская конституция (1921 г.) утвердила формирование представительной демократии, разделение ветвей власти. Законодательная власть вверялась двухпалатному парламенту, состоявшему из сейма и сената, вводился пост президента республики.

Мировой экономический кризис 1929—1933 гг. придал своеобразие процессам развития государственности, способствовал углублению политической нестабильности, выход из которой правители стран региона видели в свертывании демократических государственно-правовых институтов, в ужесточении политических режимов. Четко наметилась тенденция к кризису парламентаризма, к вмешательству государства во все сферы политической жизни, отказу от основных прав и свобод. В конечном счете это привело к установлению авторитарных режимов в Болгарии, Югославии и Венгрии, закреплению авторитарных принципов и институтов во вновь принятых конституциях Польши (1935 г.), Румынии (1938 г.) и других стран.

Новые конституционные законы Болгарии, Югославии и Румынии внесли демократические изменения главным образом в избирательное право, провозгласили ряд демократических прав и свобод, но сохранили монархическую форму правления.

10.1.2. Установление народно-демократической власти

> Коммунисты установили высочайший в политической истории стандарт идеалов чести и честности, самопожертвования ради общего блага и были среди самых больших героев всегда, когда существование нации находилось под угрозой.
>
> *В. Кршлянин, сербский публицист*

После Второй мировой войны Польшу, Чехословакию (ныне распавшуюся на Чехию и Словакию), Румынию, Болгарию, Германскую Демократическую Республику (ныне присоединенную к ФРГ), Югославскую федерацию (сейчас распавшуюся) и Албанию стали называть странами **Восточной Европы**, так как они стали частью восточного

блока во главе с СССР, хотя строго географически расположены как в Восточной, так и Центральной и Юго-Восточной Европе.

Во время войны эти страны оказались в разном положении. Польша, Чехия, часть Югославии и Албания были оккупированы германскими и итальянскими войсками. Болгария, Венгрия, Румыния, Словакия и Хорватия, сохранив независимость, стали союзниками Германии и Италии. После немецкого вторжения хорватские националисты встали на сторону нацистов и принялись проводить «этнические чистки» цыган, евреев и сербов, остававшихся сторонниками монархии.

Освобождение этих стран означало восстановление независимости там, где она была утеряна, или смену политического режима. Повсеместно утвердились демократический строй, всеобщее избирательное право и многопартийность.

Развитие событий на западе и востоке Европы было в первые послевоенные годы весьма сходным. Отличие же состояло в том, что Восточную Европу освободила Советская Армия и там значительно возросла роль коммунистических партий. Эта роль определялась не только тем, что компартии пользовались поддержкой СССР, но и тем, что они в годы войны руководили партизанским движением (Югославия, Албания) и, опираясь на него, стали самой влиятельной политической силой. Коммунисты выдвинули антифашистские демократические лозунги, получившие массовую поддержку.

Придя к власти, коммунисты преобразовали политические системы государств. К 1947 г. во всех восточноевропейских государствах утвердилась республиканская форма правления, были ликвидированы верхние палаты парламентов.

Коммунисты, предложившие программы строительства социализма, завоевали симпатии значительной части населения. Были проведены аграрные реформы, уничтожившие крупное землевладение с последующим распределением земли между малоземельными крестьянами, осуществлена национализация ряда промышленных предприятий и банков. Предприятия, брошенные хозяевами, переходили под рабочий контроль.

На политический выбор государств Восточной Европы оказал влияние СССР. Робко выдвигаемые в некоторых компартиях идеи привнесения в строительство социализма

национальных особенностей были отвергнуты в пользу копирования опыта СССР. Многопартийность либо свертывалась (Румыния, Югославия, Албания), либо партии теряли политическую самостоятельность, становясь частью руководимых коммунистами коалиций, фронтов (ГДР, Польша, Чехословакия, Болгария). Вся полнота власти сконцентрировалась в руках исполнительного аппарата, который практически слился с аппаратом компартий. При этом сохранялись конституции, всеобщее избирательное право, регулярно проводились выборы. Как и в Западной Европе, проявилась тенденция к расширению функций государства.

В 1950-е гг., особенно после смерти И. В. Сталина в 1953 г., обнажились глубокие противоречия в формировании новых политических режимов. В ГДР и Венгрии возникли политические кризисы. Появилась необходимость модифицировать проводимые ими курсы на строительство социалистической государственности.

В 1960—1970-е гг. в ряде стран были приняты новые конституции, провозгласившие построение «развитого социализма». В системе высших органов государственной власти институт президентства был заменен коллегиальными органами — президиумами, государственными советами. За ними признавалось право нормотворческой деятельности. Историческое значение имело конституционное признание социально-экономических прав граждан: права на труд, отдых, бесплатное медицинское обслуживание, образование и т.д.

Однако развитие в этом направлении проходило медленно. Провозглашение Чехословакией в 1968 г. курса на последовательную «демократизацию» и «улучшение социализма» встретило поддержку стран Запада, что вызвало консолидацию сторонников социализма. Ввод войск пяти соседних социалистических стран в Чехословакию приостановил эти процессы. Так оказался неиспользованным исторический шанс осуществить идеи обновления социализма в относительно благоприятных экономических условиях рассматриваемого периода.

И хотя возврат к старому не был полным и государственный строй стран Восточной Европы тех лет не дублировал режимы конца 1940-х — начала 1950-х гг., реальные проблемы, вставшие перед этими странами, проблемы, породившие кризисы, зачастую игнорировались.

10.1.3. Смена векторов развития: курс на западные стандарты государственного устройства

Бархатные и небархатные революции 1989 г. в странах Центральной и Юго-Восточной Европы были нацелены против коммунистического строя.

Ю. С. Новопашин, российский философ

Кризис социализма стал не только политическим, но и экономическим, социальным и идеологическим, и для его разрешения нужен был внешний толчок. Таким толчком явились политика М. С. Горбачева и «перестройка» в СССР. Перемены в СССР способствовали усилению влияния «обновленческого» крыла компартий и дискредитации консервативного руководства. Почти во всех странах события начинались с прихода к власти сторонников «обновления социализма» в компартиях. Это было итогом либо острой внутрипартийной борьбы (Польша, Венгрия, Болгария, Албания), либо происходило под прямым давлением начавшихся массовых выступлений. Провозглашался курс на замену «тоталитарного» социализма «демократическим».

Итогом прихода к власти «обновленцев» стало провозглашение плюрализма и многопартийности, появление оппозиционных группировок, стремительно расширявших свое влияние за счет огульной критики социализма и компартий. На первых же свободных выборах они, как правило, получали большинство голосов и приходили к власти, оттесняя компартии и предлагая политические программы не «обновления социализма», а «строительства капитализма», включая приватизацию госсектора, поощрение бизнеса, создание рыночных структур. В политической области они продолжали политику «обновленцев» на демонтаж существовавшего строя.

Польша, Чехословакия, Венгрия, Румыния и Болгария стали искать пути сближения с государствами Западной Европы и США. В 1991 г. восточноевропейские страны подписали соглашения с ЕС. В 1994 г. они вступили в программу «Партнерство во имя мира» с НАТО. В 1999 г.

Польша, Венгрия и Чехия стали полноправными членами этого военно-политического блока.

У революций конца 1980-х гг. были общие черты с первыми послевоенными революциями. Революции 1940-х гг. начинались с захвата власти, формирования определенного режима, под который в дальнейшем подводилась соответствующая социально-экономическая база. Таким же путем шли и революции конца 1980-х гг. Сначала был сокрушен политический режим и к власти пришли оппозиционные силы, которые затем начали строительство новой государственности.

За основу перемен были взяты западные стандарты политического устройства общества, западный опыт государственно-правового развития. Основными направлениями преобразований в 1990-е гг. и в первое десятилетие XXI в. стали формирование так называемого «правового государства», «гражданского общества», сущность которых, как правило, никто из «преобразователей» не понимал и не воспринимал. По сути это был реванш антикоммунистических сил, выступление за возращение собственности, потерянной в свое время из-за пособничества фашизму в годы Второй мировой войны..

Демонтаж прежнего государственного строя, оформление правовых основ новой политической системы происходили очень быстро. Это стало возможным благодаря консенсусу, достигнутому между частью старой и новой политическими элитами, относительно направлений политических и экономических реформ. Возникли политические силы, которые включали в себя антикоммунистов и посткоммунистов.

Спешка приводила к ухудшению положения основной массы населения, скачкам цен и падению реальных доходов. Рост недовольства масс подрывал социальную базу революций, создавал угрозу контрреволюции. Речь не шла о возврате к советской модели социализма. Большинство бывших коммунистических и рабочих партий сменили лидеров, пересмотрели свои программные установки. Не отказываясь от рынка, политического многообразия, они предложили модели развития, учитывающие идеалы социальной справедливости, которые были близки к социал-демократическим представлениям о социализме. Это обеспечило им успех в избирательных кампаниях к концу 1990-х гг.

Либерализация режимов зачастую резко обостряла межэтнические противоречия. В итоге произошел, как уже говорилось, распад двух федераций — чехословацкой и югославской.

В последнем случае распад привел к вооруженному конфликту, массовым депортациям и этническим чисткам, невиданным со времен Второй мировой войны.

Обратимся к истории югославской федерации. После Второй мировой войны возникла Социалистическая Федеративная Республика Югославия. В нее входило шесть республик: Босния и Герцеговина, Хорватия, Македония, Черногория, Сербия (включавшая два автономных края — Косово и Воеводину) и Словения. Ее столицей стал Белград, расположенный в Сербии. В Югославии было три официальных языка: сербскохорватский (на нем говорило 75% населения), словенский и македонский.

Конституция устанавливала разделение церкви и государства и гарантировала свободу религиозных культов. Почти половина населения принадлежала к православной церкви, 30% составляли католики (в большинстве хорваты и словенцы), около 10% — мусульмане (вследствие господства здесь в прошлом Оттоманской империи). Моделью установленного федерализма была советская система. Основой его был социализм, который должен был способствовать расцвету национальных культур в бесклассовом обществе.

Однако после разрыва между руководителем Югославии Тито и Сталиным в 1948 г. развитие югославского федерализма пошло по иному пути. Конституционный закон 1953 г. ввел понятие самоуправления. Конституция 1963 г. сочетала эту идею с многонациональным федерализмом. Была усилена автономия республик, и эта тенденция продолжалась в ходе последующих политических и конституционных реформ. Теоретически, в соответствии с марксизмом-ленинизмом, такая автономия не должна была выродиться в национализм, поскольку повсюду хозяином был трудовой народ. Кроме того, она препятствовала бы процессу формирования «югославской нации», за которым, как показывала история, могло бы скрываться установление сербской гегемонии, что привело бы к оживлению других видов национализма. Сохранение многонационального характера федерации было, таким образом, условием ее

выживания. Такой была цель последней югославской конституции 1974 г.[1]

Идея была хороша, но история распорядилась иначе. Влиятельной и независимой страны в 1991 г. не стало. Причин для этого было достаточно. Прежде всего — это экономические трудности начала 1970-х гг. Немаловажное значение имело и слабое развитие демократических традиций. Решающую роль сыграло общее крушение коммунизма в Центральной Европе. Негативную роль сыграла политика США в этом регионе

«Гуманитарная помощь» в виде бомбежек городов Сербии затруднила установление мира. Югославия уничтожалась последовательно и планомерно, и главной мишенью при ее ликвидации стал государствообразующий сербский народ. Образовавшиеся в этом регионе новые государства развивались противоречиво. Босния и Герцеговина — по существу, натовские протектораты. Сербия не смеет проводить какой-либо самостоятельной политики. А вновь образованное государство — Косово, по признанию многих политиков, рассадник преступности и терроризма.

40-летняя история строительства новой (социалистической) государственности в Восточной и Центральной Европе завершилась. Она позволила в известной мере осуществить «догоняющее развитие», обеспечить рывок от отсталости к относительно развитой индустриальной экономике.

Наиболее успешно путь к созданию новой политической системы прошли страны Центральной Европы, Болгария, Румыния. Почти все «успешные» страны выбрали модель парламентской демократии с сильной ролью правительства и ограниченной властью президента, ответственного перед парламентом.

Сегодня государственные институты в целом функционируют стабильно. Соблюдаются основные западные демократические стандарты (политический «плюрализм», «верховенство закона» и др.). Переход власти из рук правящих сил к оппозиции происходил без каких-либо инцидентов. Все смены правительств осуществлялись законным образом на основе конституционных процедур. Службы безопасности и вооруженные силы находились под гражданским контролем.

---

[1] *Рулан Н.* Историческое введение в право. С. 146.

Вступление с 1 апреля 2004 г. стран Центральной Европы и с 1 января 2007 г. Венгрии и Румынии в Евросоюз повлияло на функционирование их политической системы. Теперь основополагающие для развития этих стран решения принимались уже не на национальном, а наднациональном уровне. В результате происходило самоограничение национальных государств. Единство «правового государства» и ключевой роли «самостоятельной политики» было нарушено. Границ и однозначного центра власти, ее монополии на законотворчество и полный суверенитет больше не существует. Сокращается количество инструментов управления. Государственная политика становится все более беспомощной. В результате встает и обостряется вопрос о национальном суверенитете и укреплении национального государства[1].

Членство стран Центральной и Восточной Европы в ЕС повлекло за собой нарушение сложившегося в предыдущий период определенного равновесия в разделении ветвей власти, прежде всего ослаблении роли законодательной и усилении исполнительной власти. Уменьшалось значение национальных парламентов и законодательных органов. Примерно 60% их функций перешло в руки органов Евросоюза. Парламент потерял свою функцию форума для политических дебатов, и его роль сведена к роли института, занимающегося имплантацией права Евросоюза в законодательство страны.

Ожидания, что вступление стран в ЕС повлечет за собой дальнейшую либерализацию и демократизацию внутренней политической жизни, не оправдались. Эпоха прозападного и пpoреформенного консенсуса закончилась, усиливаются националистические, популистские, а главное — антилиберальные тенденции. Их порождают в первую очередь этническая напряженность в Словакии, Венгрии, укрепление консервативного католицизма в Польше. На них повлиял и мировой финансовый кризис.

Таким образом, первые годы членства в ЕС показали, что страны Центральной и Восточной Европы по качеству функционирования государственных институтов существенно отстают от стран ЕС. Речь идет об эффективности государственного управления, обеспечении верховенства закона, качестве бюрократии, уровне коррупции и т.д.[2]

---

[1] См.: Восточная Европа: двадцать лет спустя // Новая и новейшая история. 2009. № 6. С. 11.

[2] См.: Там же.

Экономические последствия финансового кризиса 2008 г. влияют на функционирование органов государства, общественно-политическую жизнь в исследуемых странах. По мере того как экономический спад будет углубляться, а жизненный уровень — падать, не исключено, что возникший кризис может трансформироваться в политический кризис. Последствия мирового финансового кризиса будут проверкой политической системы данного региона.

10.1.4. От социалистического права к праву буржуазному

> Многочисленные выступления против социалистического государственно-правового развития использовались «обновленцами» как легкий и удобный способ завоевать себе политическую поддержку среди населения.
>
> *Ю. А. Квицинский,*
> *российский дипломат и политик*

Процесс возникновения национальных правовых систем в странах Центральной и Восточной Европы начался сразу же после Первой мировой войны, после развала европейских империй. В целом молодые правовые системы основывались на буржуазных правовых системах, сказывались на их формировании и традиции прошлых авторитарных режимов.

Правовые системы данных стран относились в основном к **романо-германской** правовой семье. Действовали и другие системы права. Так, в Венгрии преобладало обычное право, основанное на судебных решениях: действовавшую здесь правовую систему можно было назвать смешанной. В Албании до Первой мировой войны действовали обычное право и Гражданский кодекс Османской империи. Впоследствии албанское право попало под влияние итальянского права. Для досоциалистической Югославии тоже была характерна пестрая правовая мозаика. В Сербии действовал Сербский гражданский кодекс 1844 г. В Воеводине применялось венгерское обычное право, в Хорватии и Словении — Австрийский гражданский кодекс. Действовало мусульманское право, которое регулировало семейные и наследственные отношения среди мусульманского населения всей Юго-

славии. В отдельных частях Польши использовалось французское, русское, германское и австрийское право. Единой правовой системы в странах данных регионов не было.

Закономерным результатом демократических революций 1940-х гг. была частичная отмена законодательства, действовавшего в довоенный период. Были разработаны юридические формы для таких явлений, как коллективные формы собственности, государственное руководство экономикой, плановое ведение народного хозяйства. В них находили отражение социальные цели и классовый характер интересов рабочего класса и всего трудового народа.

Идейную основу социалистических правовых систем составлял марксизм-ленинизм. Классики марксизма К. Маркс, Ф. Энгельс и В. И. Ленин сформулировали *основные характеристики социалистического права*: его обусловленность социально-экономическим строем общества; классовость права как возведенной в закон воли экономически господствующего класса, орудия его политической власти; способность права оказывать обратное воздействие на развитие социально-экономических и политических отношений.

В европейских социалистических странах до революций существовали сильные юридические традиции, основанные на длительном господстве в общественном мнении взглядов на право как на первооснову человеческого общежития. Эти традиции, с одной стороны, служили каналом распространения настроений, затрудняющих правовое воспитание в духе марксистско-ленинской правовой идеологии, а с другой — имели позитивный смысл, ибо наличие у масс определенных элементов правовой культуры облегчало развитие нового права.

Остро критикуя буржуазное право, правящие режимы в странах Центральной и Восточной Европы не выступали за ликвидацию всякого права вообще. Речь шла о признании недействительными и отмене всех законов, охранявших и закреплявших существование старых органов государственной власти и старый правопорядок. Этот переворот в правовой жизни выступал не как простое отрицание старого права, а как переход к другому праву, включающему в себя некоторые старые правовые формы, которые могли быть использованы в интересах социалистического общества. Сложившиеся демократические традиции были поставлены на службу нового строя.

В Болгарии действие прежнего законодательства было сразу полностью отменено. В законе Болгарского народного собрания от 9 ноября 1951 г. «Об отмене всех законов, изданных до 9 сентября 1944 г.» говорилось, что отменяются как противоречащие Конституции и установленному в Болгарии социалистическому законодательству и считаются недействительными все изданные до 9 сентября 1944 г. законы и другие нормативные акты.

В других странах старое законодательство использовалось, но лишь в той мере, в какой оно соответствовало новым задачам. Власть не отказывалась от использования некоторых старых законов. Так, в Румынии продолжало действовать большинство нормативных актов довоенного времени. В Чехословакии вплоть до 1950 г. использовались нормы старых австро-венгерских уголовных уложений. В Венгрии вплоть до 1951 г. применялись нормативно-правовые акты конца XIX в. Нормы старого права использовались не механически: форма оставалась старой, содержание было новым. И это было главным.

Применение старого права допускалось и для регулирования имущественных и некоторых других правоотношений, но с теми «поправками», которые были внесены в старое право новым законодательством.

По мере того как завершался слом старого государственного аппарата, с приобретением опыта в управлении государством, с появлением юридических кадров и накоплением опыта в области судебной деятельности старые законы стали вовсе исключаться из правовой жизни. В 1950 г. новый Гражданский кодекс принимается в Чехословакии, в 1959 г. — в Венгрии. В Болгарии, Польше и других странах в 1950-х гг. появляются кодексы семейного права. Появились новые брачно-семейные законодательства.

В конце 1940-х — начале 1950-х гг. законодательная деятельность нашла свое выражение в новых уголовных кодексах — албанском (1948 г.), венгерском (1950 г.), болгарском (1951 г.) и др.

Основное внимание уделялось законодательству, регулирующему процессы национализации. Принимались новые законы о национализации промышленности, транспорта. Акты о национализации существенным образом сказались на всей совокупности имущественных правоотношений. Но многое продолжало регулироваться нормами старого права, если они не противоречили новой политике.

Так, в Польше Декретом 1946 г., изданным под названием «Общие постановления гражданского права», было отменено действие немецких и австрийских гражданских законов, равно как и законов царской России. Взамен них выдвигались законы, принятые новой властью, обычаи, если они имели общенациональное значение и выражали общественные интересы.

Законодательства рассматриваемых стран на протяжении более чем 40 лет гарантировали гражданам право на труд и устанавливали обязанность трудиться; с этим органически связывалось право на справедливое вознаграждение, на отдых, на материальное обеспечение в старости и при нетрудоспособности. Какая бы то ни было дискриминация в трудовых отношениях (по признакам национальности, религиозной принадлежности) была запрещена.

Устанавливалась определенная продолжительность рабочей недели (в среднем она не превышала 40 часов или являлась еще меньшей). Трудовые кодексы запрещали незаконные увольнения, требовали строгого соблюдения правил безопасности на предприятиях.

Особая роль в защите прав тружеников отводилась профсоюзам. Они обладали значительными полномочиями, включая право надзора за охраной труда, право на заключение коллективных договоров, право принимать деятельное участие в разрешении трудовых конфликтов.

Содержанием первых законов, заложивших основу уголовного права молодых государств, стало преследование преступных посягательств на новый политический режим. В качестве примеров можно привести польский Закон «Об охране государства» (1944 г.), болгарский — «О защите народной власти» (1945 г.) и др. В неразрывной связи с ними находились и те законы, которые преследовали виновников развязывания войны, немецких пособников: болгарский — «О предании народному суду виновников вовлечения Болгарии в мировую войну против союзников и за злодеяния, совершенные во время войны» (1944 г.); румынский — «О преследовании и наказании военных преступников и лиц, виновных в преступлении против мира и человечества» (1945 г.) и др. Таким образом, новые законы имели своей целью преследование тех, кто противился новым социалистическим реформам, а также всех тех, кто сотрудничал с немецкими оккупантами.

Особое место в системе уголовных законов заняло преследование преступных посягательств на общественную собственность, спекуляции, так называемой черной торговли (чехословацкий Закон «О преследовании “черной торговли” и подобных действий» (1947 г.), польский Закон «Об усилении охраны общественной собственности» (1953 г.) и др.). В них говорилось не только о наказании виновного лица, но и о его перевоспитании. Уголовное право допускало исправительные работы без лишения свободы, общественное порицание[1].

Таким образом, в европейских социалистических странах на начальном этапе становления их правовой системы весьма длительное время существовало своеобразное «двоевластие» в области права. Такое положение было необходимо по двух причинам: во-первых, чтобы не образовался юридический вакуум; во-вторых, чтобы социалистическое право могло использовать демократические элементы имеющихся богатых юридических традиций.

В дальнейшем, в 1970—1990-е гг., получили первоочередное развитие акты, направленные на создание эффективных мер борьбы против посягательств на существующий общественный строй, преступлений против личности.

С начала 1990-х гг. эти страны вступили в новый (постсоциалистический) период своего развития, ознаменованный радикальными правовыми преобразованиями. В бывших социалистических странах формировались новые национальные системы права, судопроизводства. Этот процесс в разных странах протекал с различной интенсивностью, но в целом все они достигли определенных результатов на новом этапе своего правового развития (принятие новых конституций, кодексов, признание и закрепление в национальных системах права международных принципов и стандартов в области прав человека и т.д.).

Сегодня социалистическое право как тип в рассматриваемом регионе не существует, тем не менее оно представляет немалый интерес в историческом плане.

Рассматриваемые государства можно подразделить на две группы. В первой группе (Венгрия, Польша, Чехия, Хорватия, Словения) укоренились юридические традиции романо-германского права. Во второй группе (Албания, Болгария, Румыния, Сербия) сильны традиции Визан-

---

[1] См.: *Черниловский З. М.* Всеобщая история государства и права. М. : Юрист, 1973. С. 612.

тии, а не Западной Европы. В Балканских странах турецкая оккупация на протяжении веков тормозила эволюцию права. После завоевания независимости Балканские страны использовали опыт Центральной и Западной Европы.

В течение всего XX в. и в начале XXI в. судебный процесс в странах Центральной и Восточной Европы в целом развивался в русле и в рамках романо-германской правовой семьи. Можно отметить такие аспекты внешнего сходства систем судопроизводства рассматриваемого региона с формами романо-германского судебного процесса, как: общие терминология и приемы юридической техники, отрицание значения судебной практики в качестве источника права, представления о некоторых принципах правосудия и др.

После революций, в отличие от СССР, в европейских социалистических странах сохранилась преемственность в области судебной практики. В первые послевоенные годы повсеместно возникали народные суды. Создавались специальные и чрезвычайные суды для наказания военных преступников, пресечения подрывной и антидемократической деятельности. В конце 1940-х — начале 1950-х гг. было покончено с последними остатками старых судебных учреждений. Структура судов и их организация были упрощены. Участие народа (заседателей) в отправлении правосудия было общепризнано, равно как и независимость суда.

Демократические формы выборов судей, их ответственность перед избирателями и право отзыва признавались в числе важнейших принципов судебной организации вплоть до падения коммунистических режимов в конце 1990-х гг.

Вместе с тем зачастую суды находились в фактической зависимости от местных властей. Ретивые администраторы были в силах организовать отзыв судьи, забаллотировать кандидатуру судьи на ближайших выборах. Суды, как и вся система юстиции, составляли важный элемент административно-командной системы.

В последние годы в **судопроизводстве** большинства стран региона происходят изменения. Так, судебная ветвь власти в Болгарии независима и имеет собственный бюджет. В ее систему судебных органов входят Верховный кассационный суд, Верховный административный суд, апелляционные, окружные, военные и районные суды. Верховный кассационный суд осуществляет судебный надзор за точным и единообразным применением законов всеми судами. Существует Высший судебный совет, который назначает, перемещает и освобождает от должности судей.

Правосудие в Польше осуществляют Верховный суд, общие и специальные суды. Верховный суд является высшим судебным органом и осуществляет надзор за деятельностью всех судов в отношении выносимых ими решений. Судьи назначаются президентом по предложению Всепольского совета судей. Судьи независимы и подчиняются только закону. Они несменяемы. Рассмотрение дел в судах открытое. Обвиняемым гарантировано право на защиту.

Бывшие социалистические страны пошли по пути демонтажа социалистической системы судопроизводства. Данный процесс не всегда осуществляется умело. Негативные факторы можно преодолеть только с помощью всеобъемлющей и комплексной правовой реформы, попытки проведения которой предпринимаются сегодня.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Каковы характерные черты формирования новой государственности в восточных и центральноевропейских странах в первой половине XX в.?

2. Какие произошли преобразования политической системы в странах Центральной и Восточной Европы после Второй мировой войны?

3. Охарактеризуйте основные тенденции и противоречия в строительстве социалистической государственности в ГДР, Венгрии и Чехословакии. Назовите основные причины кризисных явлений в этом процессе.

4. Как перемены в политике СССР во второй половине 1980-х гг. сказались на развитии политических систем в восточноевропейских странах?

5. Каковы общие черты революций в странах Восточной Европы 1940-х гг. и конца 1980-х гг. XX в.?

6. Какие основные тенденции в развитии права проявились в процессе становления государств в Центральной и Восточной Европе?

7. Как сказался на развитии восточноевропейских стран демонтаж социалистического строя?

8. Назовите характерные черты социалистического права восточноевропейских государств.

9. Какие изменения претерпело судопроизводство в странах Центральной и Восточной Европы в Новейшее время?

10. Какие проблемы и противоречия возникали в странах данного региона при переходе от социалистического права к буржуазному?

Глава 11
СОВРЕМЕННОЕ ГОСУДАРСТВО И ПРАВО ВОСТОКА

В результате освоения данной темы студент должен

***знать*:**

• природу, сущность и факторы, влияющие на модернизацию государственного управления и права современных стран Востока;

• содержание основ государственно-правовой структуры *Японии* в период между двумя войнами XX в., послевоенные реформы государственного механизма, Конституцию 1947 г. и ее специфические черты, виды политических партий, многопартийность и ее особенности, правовое регулирование институтов демократии, избирательную систему, роль императора, правовой статус высших органов власти, своеобразие судебно-правовой системы, местного управления и самоуправления;

• историю образования *Китайской народной республики* от падения монархии до социалистического государства, особенности партийной системы, Конституцию 1982 г. и ее специфические черты, правовое регулирование институтов демократии, избирательную систему, особенности правового статуса высших органов государственной власти социалистического типа, своеобразие судебно-правовой системы, китайской автономии, местного управления;

• процесс создания *Индийского* национального государства, его этапы, Конституцию 1950 г., особенности партийной системы, правовое регулирование институтов демократии, избирательную систему, особенности правового статуса высших органов власти, специфику индийского права и судебной системы, федеративного устройства, местное управление;

• понятийный аппарат, лексико-грамматический минимум по юриспруденции данных государств, их базовые нормативные акты, механизм правового регулирования;

***уметь*:**

• использовать наряду с историко-правовыми знаниями социально-экономические и этические знания для понимания тенденций государственно-правового развития стран современного Востока во всей их сложности и противоречивости;

• свободно оперировать историко-правовыми фактами, использовать их для понимания закономерностей процесса развития стран, относящихся к восточной цивилизации, в Новейшее время;

• выражать и аргументировать свою точку зрения по современной государственно-правовой истории стран Востока;

***владеть*:**

• навыками выделения специфики развития восточных государств и государств, находящихся в евразийской зоне, каким является и Россия;

• навыками сбора и обработки как исторической, так и современной информации о развитии стран Востока;

• навыками применения юридической терминологии в историческом контексте;

• методами применения полученных знаний в своей профессиональной деятельности.

11.1. Преобразования в государстве и праве

Современные государство и право на Востоке складывались в процессе модернизации, втягивания в лоно промышленной цивилизации и рыночной экономики. Государственно-правовая модернизация стран Востока, в частности Японии, Китая, Индии, представляла процесс создания современных государственных и правовых учреждений, адекватных потребностям индустриального общества.

11.1.1. Модернизация государственной жизни

> Если смотреть на мир непредвзято, то Азия — континент, где произошли, по крайней мере, четыре крупных «культурных извержения» мировой значимости: арабское, индийское, малайское, китайское.
>
> *В. К. Самигуллин*

Государственный и правовой порядок в странах современного Востока стал результатом разнонаправленных факторов: устойчивой культурной и религиозной традиции, влияния западной цивилизации, заимствования ее государственных и правовых институтов, воздействия глобальных процессов и поиска собственной государственно-правовой идентичности в специфической восточной социокультурной среде.

Все это привело к тому, что в разных странах Востока сформировались различные государственные системы. Причем в Японии, Китае и Индии на пути модернизации стояли традиции, которые при определенных условиях могли выступать и точками опоры при модернизации. Ценности либерализма и демократии встраивались в политическую реальность этих стран в привычных национально-культурных формах с опорой на базисные принципы поведения: преклонение перед авторитетом, потребность в консенсусе и гармонизации межличностных отношений, консерватизм, традиционность и т.д.

Решающим фактором модернизации выступали авторитарные режимы, как в Индии, или оккупационные режимы, как в Японии, осуществлявшие преобразования сверху. Важным элементом в механизме государственно-правовых инноваций внутри достаточно иерархических групп традиционного общества выступали политические элиты и политические партии (например, коммунистическая в Китае) как носители культуры модернизации.

Заимствованные государственно-правовые институты и либеральный дух, закрепленный кодексами европейского образца, охватывал и регламентировал незначительную часть общественных отношений.

Исламский же мир, несмотря на очевидный прогресс, основывался на обычаях, религии, традициях, ритуалах и в силу специфики национальной истории зачастую оставался равнодушным к западным ценностям.

В политическом плане исламские государства сегодня играют большую и все возрастающую роль в мире. Но если не считать несколько стран с небольшим населением, где обнаружились приносящие фантастические доходы запасы нефти, большинство не только арабских, но и прочих мусульманских стран до сих пор не смогли преодолеть отсталость. Так, общий экспорт арабских стран, если исключить нефть и газ, уступает экспорту Финляндии. По такому показателю, как продукция обрабатывающей промышленности, большая арабская страна Египет занимает 35-е место в мире.

В течение последних 20 лет XX в. рост дохода на душу населения в 22 арабских государствах составлял 0,5% в год, что ниже, чем где-либо, за исключением государств, расположенных в Африке, южнее Сахары. Среди ученых в мире всего 1% мусульман. Эти показатели существенно не изменились и сегодня, в начале XXI в.

11.1.2. Современные изменения в мусульманском праве

Мусульманское право — это запад Востока.

В. К. Самигуллин

В Новейшее время происходило «сложение» как традиционных, так и региональных форм существования ислама, впитавших в себя многие элементы духовного наследия исламизированных народов. Возникали «желтый», или азиаислам, «черный», или афроислам, евроислам и другие формы, возникшие в результате сращивания «нормативного» ислама с местным духовным субстратом разных культур, опиравшиеся на общеисламские ценности и принципы. Каждая из форм имела отличительные черты.

Ислам Новейшего времени в «немусульманских» странах характеризуется низким уровнем религиозных знаний, конфессиональной культуры среди самих мусульман, слабым развитием исламских институтов, исламской культуры, многоликостью.

В XX—XXI вв. религиозные нормы и принципы шариата продолжают сохранять свои позиции в регулировании общественных отношений. В конституционных положениях, например, Сирии, Алжира и Ирака закрепляется особое положение ислама и мусульманского права. Последнее распространяется в основном на отношения, не урегулированные законодательством. Новое право соединяется с элементами старого, традиционного. Вот почему даже сходные с западноевропейскими тексты гражданских кодексов применяются арабскими юристами в соответствии с принципами традиционного мусульманского права.

Мусульманское право приспосабливается к меняющимся условиям. Отклонения от священных норм Корана и Сунны осуществляются посредством их толкования с использованием юридических фикций.

Важное значение в преобразовании мусульманского права приобретает регламентирующая деятельность публичной администрации. С помощью административной регламентации устанавливаются правовые нормы. Эта

деятельность не считается противоречащей исламу. Специфика проявляется и в особом значении мусульманской правовой доктрины для толкования применения права. Дуализм мусульманского права преодолевается медленно и постепенно. Новое право сохраняет «окрашенность» некоторыми общими принципами традиционного мусульманского права.

В отношении мусульманского права во многих странах вырабатывалась грамотная правовая политика, с некоторыми инновациями. Сегодня мусульмане могут самостоятельно реализовывать все те нормы, принципы и ценности мусульманского права, которые не представляют никакой опасности, не грозят нарушением внутреннего единства светской системы, не ведут к ее дезорганизации, не мешают оптимальному функционированию и правильному взаимодействию с социумом. Будущее религиозной традиции, — справедливо утверждает В. К. Самигуллин, — напрямую связано с отношением к праву, с верой, духовностью[1].

Вместе с тем государство не должно поддерживать и спонсировать религии. Католики, протестанты, иудеи, подавляющее число мусульман — все следуют этому правилу. Единственные, кто выступает против, — исламские фундаменталисты, которые пытаются навязать применение религиозных законов в публичной сфере. Для них не существует разницы между мирской и духовной жизнью общества, принципа светского государства.

Сегодня ислам легко идет рука об руку с глобализацией. Ислам как глобальная религия зачастую отрицает государственные границы и национальную идентичность.

О возможности успешной интеграции мусульманского права в современные правовые системы свидетельствуют образование мусульманских банков, исламские модели страхования.

Таким образом, в Новейшее время мусульманское право стало ценностью, цивилизационной и культурологической разновидностью права.

Сегодня на Востоке действовуют и другие правовые системы, складывавшиеся под воздействием романо-германской, англосаксонской и социалистической правовых семей.

---

[1] См.: *Самигуллин В. К.* Правовая традиция. Казань, 2009. С. 112.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Какие факторы влияли на модернизацию государственной жизни современных стран Востока?
2. Опыт каких стран был заимствован в процессе реформ?
3. Как учитывались местные традиции государственности?
4. Каковы характерные черты современного ислама?
5. Как мусульманское право приспосабливается к современным условиям?
6. Какая роль принадлежит публичной администрации во внедрении исламских традиций?

11.2. Япония — от тоталитаризма к парламентской монархии

К концу эпохи Мэйдзи полуабсолютистский режим в Японии становился все в большей мере анахронизмом. Усиливалось влияние буржуазного либерализма. Власть, с одной стороны, пыталась силой укрепить господствующий режим, прибегая к репрессиям, с другой — шла на некоторые уступки либеральному движению, требующему политических реформ.

Первая мировая война, сопровождавшаяся ростом японской промышленности и торговли, привела к укреплению позиций японского капитала. Япония расширила свое влияние в регионе, увеличила свой экономический потенциал.

Государственно-политическое развитие Японии в этот период характеризовалось дальнейшим возрастанием влияния исполнительной ветви власти, в первую очередь центрального правительства, его министерств и ведомств. Это возрастание роли правительства было предопределено общими особенностями социально-политической ситуации в стране, сохранением значения монархии, особым влиянием на государственную жизнь военных кругов.

После Второй мировой войны государственная и правовая системы подверглись демократической коррекции. При этом Япония отказалась от тотального их обновления.

Престиж, сохранение репутации, стремление выполнить свой долг преданности государству и нации, обязательства перед предками, верность традициям остаются важнейшими стимулами мотивации поведения японцев по отношению к государству.

11.2.1. Между двумя войнами. Фашистская корпоративная система

Все население Японии было включено в глобальную военно-бюрократическую структуру, призванную организованно подготовить население к войне.

К. И. Батыр

Временная послевоенная стабилизация в Японии сменилась экономическим кризисом конца 1920-х — начала 1930-х гг. Социально-экономические противоречия достигли особого накала. Выход виделся во внешней экспансии, что и породило агрессивную внешнюю политику и выдвижение на первый план в политической жизни блока военщины и крупных монополистов. Шовинистическая организация из числа военных, «молодых офицеров», под флагом защиты императора от засилья банкиров и старых концернов «Мицуи» и «Мицубиси» выступила против парламента, за отмену буржуазно-демократических свобод.

С тех пор в правительстве стали преобладать лица, полностью зависимые от военных. Государство начало активно вмешиваться в организацию производства, установило контроль за всеми финансовыми операциями. Профсоюзы распускались, на предприятиях вводился полицейский арбитраж. Полиция применяла массовый террор против левых сил. Намечалось создание единой фашистской партии.

В феврале 1936 г. правительство с большим трудом подавило фашистский путч, несколько членов правительства были убиты. Участники путча не были привлечены к ответственности. Власть боялась военщины. Вскоре были приняты законы об ограничении власти парламента, запрете демонстраций, отмене всеобщего избирательного права. Рабочим военных заводов запрещалось вступать в общественные организации.

Милитаризация охватила все сферы жизни. Военно-политический режим опирался на разного рода профашистские организации. Летом 1940 г. «самораспускаются» буржуазные партии. На их базе создается Ассоциация помощи трону (АПТ), цель которой — служба интересам войны. Ассоциация содержалась на средства государствен-

ного бюджета и возглавлялась премьер-министром Коноэ. Ее первичной ячейкой являлась соседская община (объединение 10—12 семей). Далее 30—40 общин объединялись в ассоциацию улицы или села, подчиненную местному отделу АПТ. Все ее члены обязаны были доносить, следить за поведением, настроением соседей и т.п. Глава общины распространял карточки и талоны.

Японским вариантом фашистской корпоративной системы стало создание Японского общества служению отечеству через производство — организации с обязательным членством. На местах ее возглавляли губернаторы, в городах — начальники полиции, на заводах — директора, назначавшиеся правительством.

Широко рекламировался меморандум правительства Танаки, который являл собой программу завоевания Японией мирового господства. Все взрослое население было включено в процесс подготовки к войне.

В годы войны четко проявилась тенденция к сращиванию административного, полицейского и военного аппаратов. Это способствовало дальнейшему укреплению тоталитарного режима в Японии.

11.2.2. Послевоенные реформы государственного механизма. Конституция 1947 г.

> Конституция 1947 г. оформила вместо фиктивной реальную парламентскую монархию.
>
> *В. Г. Графский*

Как и Германия, Япония после окончания войны была оккупирована, правда, в отличие от Германии, только американцами. Согласованная позиция стран антигитлеровской коалиции состояла в том, что Япония должна была быть демилитаризована, в ней должны были установиться демократические порядки. Для контроля над реализацией этих решений в Токио был создан Союзный совет из представителей США, СССР, Великобритании и Китая. Под руководством американской военной администрации армия Японии была демобилизована, ее военные учреждения — распущены, милитаристские организации — запрещены. Был проведен суд над военными преступниками и осуществлена чистка государственного аппарата. Начали функционировать политические партии и профсоюзы.

В новогоднем обращении к народу в 1946 г. император публично отрекся от своего «божественного происхождения». Было отменено «моральное воспитание» в духе «императорского пути» в школах. Вместе с тем император оставался духовным главой государства.

В этом же году были проведены первые парламентские выборы. Победу на них одержали правоцентристские партии. Парламент принял новую Конституцию, вступившую в силу в 1947 г. и действующую поныне. Она провозгласила Японию демократическим государством. В отличие от предыдущей конституции в ней предусматривалось ограничение прерогатив **императора**. Он становился лишь символом нации. Центром власти объявлялся двухпалатный **парламент**, который состоял из палаты представителей и палаты советников.

Первая избиралась на четыре года, вторая — на шесть лет с переизбранием половины советников через каждые три года. **Премьер-министра** — главу исполнительной власти — назначал император, но он должен был получить доверие парламента. Судебную систему возглавлял **Верховный суд**. Судей назначал кабинет министров, а главного судью — император (рис. 47).

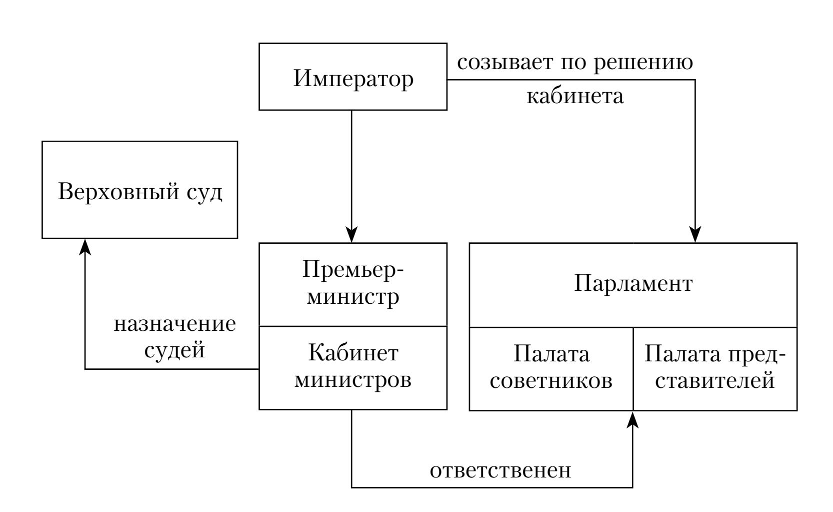


Рис. 47. **Государственное устройство Японии по Конституции 1947 г.**

Конституция содержит широкий перечень демократических прав и свобод. Она, вслед за американской, относит к ним «право на жизнь, свободу и стремление к счастью». Предусматривается равенство всех перед законом, право «избирать публично должностных лиц», свобода «мысли и совести», свобода собраний, слова, печати и др.

Японская Конституция провозгласила социальные обязанности государства: прилагать усилия для подъема и дальнейшего развития общественного благосостояния, социального обеспечения, а также «народного здравия».

Конституция впервые в истории Японии провозгласила отказ государства на «вечные времена» от войны, а также «...от угрозы применения вооруженной силы как средства разрешения международных споров». Для достижения этой цели Япония обязывалась не создавать сухопутных, военно-морских и военно-воздушных сил, равно как и других средств для ведения войны. В соответствии с Конституцией был установлен предел военных расходов государства — 1% валового национального продукта в год. Это позволило инвестировать денежные средства в промышленность. Беспрерывное обновление основного капитала привело к стабилизации и в политической жизни.

Принципиально новым явлением стало закрепление автономии **местных органов управления**. Органы местного самоуправления приобрели право в пределах своей компетенции издавать постановления, взимать налоги, управлять своим имуществом и делами. Губернаторы префектур, мэры городов и деревенские старосты должны избираться на основе всеобщего избирательного права.

Послевоенная политика демократизации очень скоро сменилась политикой «обратного курса», ужесточением политического режима. Правовые основы для изменения курса демократизации, жестких мер обеспечения политической стабильности были установлены Декретом о действиях, вредных целям оккупации, и Положением о надзоре за общественными организациями, деятельность которых угрожала политической стабильности. В соответствии с Законом о трудовых отношениях на государственных предприятиях рабочие были ограничены в своих профсоюзных и трудовых правах. В 1949—1950 гг. была проведена первая широкая послевоенная кампания «чистки

красных», сопровождавшаяся арестами и увольнениями коммунистов из различных служб, радио, печати, запрещением ряда периодических изданий Коммунистической партии Японии.

На государственное устройство Японии, формирование ее властных структур большое влияние оказывает партийная система. В 1955 г. на базе правоцентристских партий была создана Либерально-демократическая партия (ЛДП). Эта партия придерживалась курса на развитие либеральной демократии и государства благоденствия.

Главной оппозиционной партией стала Социалистическая партия Японии (СПЯ). Произошло объединение левой и правой социалистических партий, было восстановлено единство Коммунистической партии. Есть партия Демократического социализма. Центристской по политическим ценностям является Социал-демократическая партия Японии. В конце XX в. образовалась Демократическая партия. Постепенно сложилась партийная система, в которой политический тон задают либеральные демократы (правый центр) и социал-демократы (левый центр).

Почти 40 лет у государственно-политического руля стояла ЛДП. Ключевую роль играли ее финансовые возможности как правящей партии. Под лозунгами хозяйственного развития провинций правительство выделяло средства местным органам власти, поддерживающим кандидатов от ЛДП.

Ведущие функционеры партии вместе с высшими чиновниками государственного аппарата, а также представителями крупного бизнеса представляли собой крепко связанные круги правящей элиты, в руках которой была сконцентрирована вся государственная власть в стране. Сам премьер-министр был лишен возможности принять то или иное решение, не согласованное с мнением этой элиты, но выполнял функции своего рода политического арбитра, если возникали разногласия.

Значительные послевоенные структурно-функциональные изменения в государственном аппарате Японии были связаны с созданием и определением функций многочисленных государственных органов и институтов, призванных решать сложные задачи восстановления и развития японской экономики.

Глубокие послевоенные реформы заложили основы правового государства. Вмешательство государства в производство со временем стало минимальным, главным образом сводившимся к контролю за качеством продукции и установлению налогов. Максимальная свобода предпринимательской деятельности в сочетании с демократическим режимом и японскими национальными традициями дали колоссальную отдачу. Состоялось «японское экономическое чудо».

Демократический режим позволил народу в короткий срок преодолеть разруху, восстановить хозяйство, использовать новейшие достижения научно-технической революции. С середины 1950-х гг. начался период более чем 15-летнего феноменального роста японской экономики, в ходе которого изменились и сама Япония, и ее роль в мире. Темпы роста были самыми высокими среди стран Запада. Япония обошла Францию, Великобританию и ФРГ по объему валового национального продукта.

Впоследствии темпы развития Японии были не столь впечатлительны, что привело к снижению авторитета правящей партии ЛДП.

На рубеже XX и XXI вв. влияние либеральных демократов падало. Власть перешла к другим партиям. Участились смены правительств. В течение четырех лет (2006—2010 гг.) сменилось шесть премьер-министров. После победы демократической партии на выборах в 2009 г. один из ее лидеров Н. Кан стал премьер-министром, пообещав «перестроить Японию» и вернуть доверие народа.

Однако вскоре он ушел в отставку. Это был, пожалуй, самый непопулярный премьер страны. Всего за 1 год и 3 месяца, которые он находился на посту, его партия потерпела громкое поражение. И именно на этот период пришлись самое страшное цунами и землетрясение в истории Страны восходящего солнца, а также взрыв на АЭС «Фукусима», от которого Япония не до конца оправилась и по сей день. В конце августа 2011 г. избранный главой Демократической партии Йосихико Нода вскоре стал премьер-министром Японии, он сформировал новое правительство страны.

11.2.3. Право: сочетание принципов западноевропейского и национального права

> В современном праве Японии переплетаются живущие и поныне традиции внесудебного решения споров с новыми кодексами, которые создавались по образцам сперва французского и немецкого права, и после Второй мировой войны — американского права.
>
> *А. Х. Саидов*

Право Японии в Новейшее время претерпело значительные изменения. Оно развивалось по достаточно оригинальному пути, сочетая принципы западноевропейского законодательства с некоторыми институтами японского происхождения. С конца XIX в. отмечалось заимствование японцами французского и немецкого права. О значении рецепции германского права говорит бытовавшая в то время фраза: «Что не является немецким правом, не является правом вообще».

В соответствии с традициями континентального права японская юридическая наука разделяла право на публичное и частное. В последнее время ряд японских правоведов обращают внимание на сложность и определенную условность выделения публичной и частной составляющих правовой системы.

Поражение Японии и ее семилетняя оккупация американскими войсками привели к существенным изменениям в японском праве. Это способствовало тому, что англо-американская правовая семья (преимущественно в ее американском варианте) стала оказывать доминирующее влияние на развитие японского права. Наиболее ощутимо оно проявилось в конституционном, гражданском, торговом и уголовно-процессуальном праве.

Вместе с тем право в Японии отмечено достаточно ярко выраженным национальным своеобразием. На его формирование оказали влияние синтоизм, буддизм и конфуцианство. С синтоизмом было связано становление японской государственности, основанной на культе императорской династии и эмоциональном единстве нации. С помощью

отдельных положений буддизма происходило обоснование иерархичности общественного строя. Конфуцианство послужило фундаментом социальной этики. Сложившееся под влиянием этих религиозных течений, японское правосознание характеризуется понятием «ва» (дух гармонии). В этом понятии соединяются присущие японской культуре представления об иерархии и гармонии. Принцип «ва» требует уклоняться от критики (критика допускается только в завуалированной форме, чтобы критикуемый «не потерял своего достоинства») и предполагает мирное, полюбовное разрешение споров, возникающих в сфере управления.

В Новейшее время в основном действовало **гражданское законодательство** конца XIX — начала XX в. После Второй мировой войны гражданское право было модернизировано. В этом, наряду с переработкой старых гражданских уложений, большую роль сыграли новые обобщающие законодательные акты — так называемые Основные законы (об образовании 1947 г., о сельском хозяйстве 1961 г., о защите интересов потребителей 1968 г. и др.). Наличие таких актов стало важной вехой в истории японского гражданского права.

Произошла трансформация основных институтов гражданского права в сторону большей степени учета интересов общества в целом. Из сферы гражданско-правовой регламентации выделились области, регулируемые оформившимися к этому времени новыми отраслями права, и прежде всего **трудовым** и **социальным правом**.

Изменения коснулись **семейного** и **наследственного права**. Исходной точкой реформы послужило положение новой японской конституции о равенстве супругов и личной свободе в браке. Был ликвидирован институт главы семейства и клановой семьи в целом. Браки стали заключаться свободно, и только несовершеннолетним требовалось согласие родителей. В решении вопросов семейной жизни, местожительства, выбора фамилии и т.д. права мужа и жены стали равными.

Изменилось содержание родительской власти в отношении детей. Она была признана за обоими родителями. Вместе с тем на семейные суды возлагались право и обязанность лишать родителей их власти в случае, если она признавалась злоупотреблением. Некоторые формальные пережитки все-таки сохранились: родители давали разрешение ребенку на занятие профессией, имели право подвергать

ребенка наказанию и т.д. Сохранялись традиции старой патриархальной семьи в наследственном праве.

Постоянно росло число законов, являвшихся источниками **административного права**. К началу 1980-х гг. в Японии действовало свыше 1500 законов, при этом более 1000 законов относилось к сфере государственного управления и административного права. К числу основных законов в административном праве относятся законы о кабинете министров, об организации государственного управления, о государственных служащих, о местном самоуправлении и некоторые другие законодательные акты.

К разряду обычных законов могут быть отнесены законы о статусе министерств и ведомств, в которых устанавливаются структура, штаты, основные задачи центральных органов публичной администрации, механизмы межведомственной координации, а также многочисленные законы об отраслевом регулировании.

Японское административное законодательство, в отличие от гражданского, не кодифицировано. Административно-правовые нормативные акты собраны в Сборнике действующих законов и постановлений, который издается Бюро юридических исследований при министерстве юстиции.

Совершенствовалось **уголовное законодательство**. В начале XX в. (1907 г.) в Японии было принято новое Уголовное уложение, закрепившее вплоть до окончания Второй мировой войны германское влияние на уголовное право Японии. Была заметна его политическая направленность. На первое место были поставлены преступления против императорской фамилии. Жестокие наказания устанавливались за любую «бунтовщическую» деятельность.

Было расширено судейское усмотрение и введены институты условного осуждения и условного освобождения. Допускалось смягчение наказания по усмотрению суда. Что касается определения размеров наказания, то свобода судейского усмотрения определялась здесь двумя обстоятельствами: во-первых, суд мог маневрировать в выборе размера санкции, пользуясь тем, что законодатель зафиксировал сильно расходящиеся верхние и нижние пределы санкций; во-вторых, законодатель предусмотрел, что суд может увеличить наказание выше предела, установленного законом (при квалификации преступления как рецидивного).

Данное Уголовное уложение в течение всего довоенного периода сохраняло центральное место в системе уголовного права. Оно постоянно пополнялось новыми уголовными законами и уголовно-правовыми нормами законодательства, содержащими различного рода изменения.

Реальные крупные перемены в уголовном законодательстве последовали после падения авторитета монархии и в общей связи с широкой правовой реформой, проведенной после Второй мировой войны. Законом 1947 г. из Уложения были исключены преступления против императорского дома, упразднены семейно-моральные преступления вроде нарушения супружеской верности. Вместе с тем в него были введены наказания за военные преступления, за преступления против мира и человечности и др. В основном же до конца XX в. уголовное право основывалось на принципах Уложения 1907 г. Некоторые его положения актуальны и в современный период.

В целом влияние зарубежного права не было всеобъемлющим. Влияние права США на японскую правовую систему оказалось не настолько сильным, чтобы «перетянуть» японское право полностью в семью англосаксонского права.

Вводились самобытные новеллы, неизвестные буржуазному праву. Некоторые акты свидетельствовали о влиянии как континентального, так и англосаксонского права. Большинство институтов основных отраслей японского права: гражданского, гражданско-процессуального и уголовного — по-прежнему базировалось на традициях романо-германской правовой семьи.

Судебная система Японии носила разветвленный характер. В 20-е гг. XX в. основными органами общей юстиции стали местные и районные суды, рассматривавшие основную массу гражданских и уголовных дел. Местный судья единолично решал незначительные дела, в основном гражданские с небольшой суммой иска. В районных судах дела решались коллегиально, кроме того, районные суды выступали как суды второй инстанции в отношении местных судов. Незначительные правонарушения разбирали низовые полицейские суды.

Существовали окружные апелляционные суды, где дела рассматривались только в порядке обжалования. Во главе судебной системы находился Верховный суд. В нем разбирались обвинения в государственной измене, выступления против членов императорской династии и др.

Особую систему составляли суды по семейным делам. Они действовали при окружных судах и рассматривали споры о наследстве, споры, связанные с семейным правом, выполняли посреднические функции по семейным делам. В 1921 г. был создан арбитраж по коммерческим спорам.

С принятием новой Конституции Японии была реформирована и судебная система. Конституция установила полную самостоятельность судебной ветви власти, несменяемость судей, гласность и открытость судопроизводства. Новая судебная организация была установлена Законом о судоустройстве 1947 г.

В соответствии с ним была сформирована четырехуровневая система судов, единых для рассмотрения гражданских и уголовных дел. Упразднялись особые и административные суды. Основная масса дел разбиралась в так называемых суммарных (в стране было учреждено около 600 таких судов) и районных судах. Председатели всех судов назначались от имени императора, судьи — министерством юстиции.

Действовали Высокие суды, рассматривавшие апелляции на решения низовых органов юстиции. Верховный суд помимо апелляционных функций был наделен полномочиями конституционного надзора и управления судебными делами.

В 1949 г. усовершенствованию подверглись и семейные суды, которые стали частью общей юстиции. Суды были образованы повсеместно и решали вопросы об ответственности несовершеннолетних с учетом мнения органов социальной защиты и воспитательных учреждений.

Сегодня судебную ветвь власти Японии возглавляет Верховный суд, который состоит из главного судьи и 14 судей. Он состоит из трех отделений (по пять судей). Верховный суд осуществляет конституционный контроль, а также является высшей инстанцией для рассмотрения других дел. Он окончательно рассматривает дела о преступлениях против государства. Верховный суд осуществляет полномочия судебного управления, издает руководящие указания для нижестоящих судов, обобщает судебную практику.

Существуют окружные суды, которые рассматривают основную массу уголовных и гражданских дел. Они являются также апелляционной инстанцией для так называемых дисциплинарных судов — низшего звена всей судебной системы.

В дисциплинарных судах слушаются мелкие уголовные дела и гражданские дела с определенной ценой иска. Дела рассматриваются единолично судьей, который не обязательно должен иметь юридическое образование.

Сам **процесс судопроизводства** содержит как реципированные романо-германские модели, так и традиционные нормы, сложившиеся в прошлом[1]. Современное японское право наряду с судебной процедурой предоставляет возможность выбрать специальную, примирительную процедуру. Согласно этой процедуре, компетентный суд создает по заявлению одной из сторон специальный арбитражный комитет в составе двух-трех неспециалистов и под председательством назначаемого в большинстве случаев профессионального судьи. Этот комитет вызывает и выслушивает спорящие стороны, а затем пытается склонить их к мировому соглашению. В случае неудачи такой попытки иск может быть подан в судебном порядке. На практике согласительные процедуры имеют большое значение, тем более что суды зачастую пользуются возможностью приостановить рассмотрение дела и передать его в арбитражный комитет[2].

Данное явление в японском судопроизводстве не стоит переоценивать. В последние годы значительно возросло число судебных процессов, особенно касающихся защиты окружающей среды и ответственности за качество производимой продукции. С подобными исками выступают тысячи истцов.

Говоря о будущем японского права, Р. Давид справедливо утверждает, что даже если японские правовые инсти-

---

[1] В Новейшее время в процесс судопроизводства постоянно вносились изменения. Так, в 1926—1929 гг. был принят Гражданско-процессуальный кодекс, установивший новый порядок разбора дел (в день можно было заслушивать лишь одного свидетеля, и любое дело растягивалось на месяц-полтора). Действовал институт присяжных заседателей. Представителями государства в процессах выступали прокуроры. Новый Уголовно-процессуальный кодекс (1947 г.) существенно демократизировал уголовный процесс, отменив важное ранее предварительное слушание, основанное на презумпции виновности обвиняемого. В 1949 г. был принят Закон об адвокатуре. В последующий период эти документы дополнялись в соответствии с изменяющимися условиями, а также принимались новые законы.

[2] См.: *Саидов А. Х.* Сравнительное правоведение (основные правовые системы современности). М., Юрист, 2003. С. 209.

туты будут полностью вестернизированы, а юридическая техника модернизирована, применение права все равно будет ощущать на себе живучесть и действенность традиционных принципов этой страны[1].

Несмотря на определенную схожесть японской и западной систем права и судопроизводства, правовая система Японии характеризуется рядом институтов, выработанных собственно японской практикой. Традиционное начало выражается прежде всего в особенностях правопонимания в японской культуре.

Японцев сегодня отличают высокая степень корпоративизма и верноподданничества, равнодушие к свободе личности и человеческому достоинству, когда дело касается их лично. Японцы стараются по возможности избегать судебных разбирательств, предпочитают посредничество третьих лиц в разрешении различных коллизионных ситуаций. Им свойственна высокая степень ответственности при исполнении обязательств. Обращение в суд с точки зрения японской этики — поступок, достойный порицания, поскольку любой спор можно решить полюбовно[2]. Именно это наделяет особым значением деятельность участкового полицейского, который является частым и желанным гостем в домах, всегда готов уладить возникающие проблемы. Японская полиция наделяется правом самостоятельно принимать меры в отношении малозначительных преступлений. Такие полномочия, предоставляемые полицейским, помимо прочего позволяют значительно сократить нагрузку на органы уголовной юстиции, что позволяет последним сосредоточить свои усилия на рассмотрении серьезных преступлений. По данным японской статистики, число лиц, в отношении которых была применена указанная система, составило около 40% всех взрослых, задержанных полицией по подозрению в совершении преступлений. В связи с совершением малозначительных преступлений (кражи, укрывательства краденого, мошенничества и др.) и с причинением незначительного ущерба дела этих лиц были разрешены полицией путем вынесения им официаль-

[1] *Давид Р., Жоффре-Спинози К.* Основные правовые системы современности. М. : Международные отношения, 1995. С. 377.

[2] См.: История государства и права зарубежных стран / под ред. Н. В. Михайловой. М. : Юрист, 2008. С. 530.

ных предостережений. Надзор за правильностью применения процедуры принятия мер по малозначительным делам осуществляет прокурор.

В мае 2009 г. в Японии вступили в силу положения закона, которые предусматривали судебные разбирательства с участием непрофессиональных судей, избираемых из числа граждан страны. Предложенная структура представляет собой гибрид системы судов присяжных, утвердившихся в странах англо-американского права, и системы судов, свойственных странам континентальной системы права.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Каковы особенности государственно-правового развития Японии в первой половине XX в.?

2. Каковы причины и последствия установления фашистского режима в Японии?

3. Как сказался на развитии послевоенной Японии американский оккупационный режим?

4. Охарактеризуйте форму правления и государственного режима Японии по Конституции 1947 г.

5. Дайте характеристику современного государственного устройства Японии.

6. Какие изменения произошли в правовой системе Японии в Новейшее время?

7. Охарактеризуйте судоустройство и судопроизводство современной Японии.

11.3. Образование Китайской Народной Республики

К началу XX в. Китай сохранил практически неизменным сложившийся в XVII — начале XVIII в. после маньчжурского завоевания государственно-правовой строй. Попытки старой административной системы провести политические реформы ни к чему не привели. В то же время они ускорили концентрацию общественной оппозиции существующему строю. Революции и реформы XX в. вывели Китай в число ведущих стран мира.

11.3.1. Синьхайская революция 1911 г. Падение монархии

> Традиционная для Китая концепция общественного строя, развивавшаяся до XIX в. вне какого-либо иностранного влияния, полностью отличается от западной модели.
>
> *Рене Давид*

В первые годы XX в. в китайском обществе стали возрастать революционные настроения. В 1905 г. революционные силы объединились в единую партию — *Китайский революционный союз,* председателем которого был избран Сунь Ятсен. Он провозгласил три принципа своей политики: национализм, демократия и народное благоденствие.

Революция началась с восстания солдат и офицеров в городе Учане 10 октября 1911 г. Восстание было поддержано другими провинциями страны. В декабре 1911 г. на Конференции представителей 17 революционных провинций президентом Китая был избран Сунь Ятсен, при участии которого была разработана и принята Временная конституция. Конституция провозглашала равные права всех граждан, свободу слова и печати, организаций, вероисповедания, выбора места жительства, создание ответственного перед парламентом правительства. Но в силу изменившейся политической обстановки эта конституция не была реализована.

Правящий класс, напуганный размахом революционного движения, обратился к бывшему губернатору столичной провинции Юань Шикаю с просьбой подавить революцию. При этом возник компромисс: либеральные помещики и буржуазия согласились на ликвидацию монархии. Вскоре монархия была уничтожена.

В соответствии с Временной конституцией Китай представлял собой республику. Главой государства являлся **президент**. Им стал Юань Шикай. Законодательную власть получал **парламент**, который состоял из двух палат: сената и палаты представителей.

Оппозиция во главе с Сунь Ятсеном организовала новую партию — *Гоминьдан* (Национальная партия). В июле 1913 г. руководители Гоминьдана подняли восстание, направленное против политики Юань Шикая. Последний подавил это восстание и запретил деятельность Националь-

ной партии. Вынашивая планы на восстановление монархии в стране, он также внес изменения в Конституцию, согласно которым срок полномочий президента увеличивался до 10 лет. Это вызвало возмущение в стране. Юань Шикай заявил об отказе от идеи восстановления монархии. Но это не снизило напряженность в китайском обществе.

Вскоре после смерти Юань Шикая в 1916 г. власть перешла в руки милитаристов-генералов, пользовавшихся большим влиянием на севере Китая. Юг страны не признал их власти. Было сформировано военное правительство защиты республики во главе с Сунь Ятсеном.

Октябрьская революция в России придала новый импульс борьбе китайского народа за национальное освобождение. В 1919 г. начался подъем революционного движения. Состоялись многолюдные демонстрации по всей стране.

В 1921 г. была создана *Коммунистическая партия* Китая. Коммунисты приняли решение о вступлении в партию Сунь Ятсена (возрожденный Гоминьдан), сохраняя организационную самостоятельность.

По мере развития революции изменились взгляды Сунь Ятсена. Он выступил с Общей программой строительства государства, в которой изложил свои конституционные взгляды, выразившиеся в идеях о «трех периодах» и «пяти властях».

Формирование государства он разделил на три периода. Первый период — военное правление. Все государственные учреждения должны были контролироваться военной администрацией, одновременно военную силу намечалось использовать для объединения страны. Во втором периоде должна была вводиться политическая опека. Население должно было организовать самоуправление. В третьем периоде вводилось бы конституционное правление, которое должно было осуществляться наравне с самоуправлением во всех районах страны. Предполагалось создать правительство «пяти властей», а затем созвать Национальное собрание.

Выдвигая идею «пяти властей», Сунь Ятсен выступил поборником принципа разделения властей, но при этом он добавил к законодательной, исполнительной и судебной властям экзаменационную (при отборе кандидатов на государственные посты) и контрольную власти.

Несколько изменилась и трактовка знаменитых трех принципов: национализма, народовластия и народного благоденствия. Принцип национализма стал выражать идеи

свержения иностранного господства и равноправия всех национальностей. Принцип демократизма содержал критику демократии западного типа. Провозглашалось народовластие всего народа. В принцип народного благоденствия были включены требования государственной помощи безработным, улучшения условий труда. Новая трактовка принципов была положена в основу политической программы Гоминьдана.

Китай в эти годы оставался политически раздробленным, и большая часть его находилась под властью военных.

11.3.2. Государственный строй гоминьдановского Китая

Гоминьдан определил историю
Китая на последующие полвека[1].

В 1926 г. начался поход революционных сил Юга против северных милитаристов. Южане взяли Пекин. Однако ставший после смерти Сунь Ятсена лидером Гоминьдана Чан Кайши разорвал с компартией. Коммунисты отступили в отдаленные районы Китая, где продолжали борьбу уже против Гоминьдана, пришедшего к власти.

Гоминьдан формировал свои органы власти. Высшим органом государственной власти был объявлен **Национальный конгресс** (съезд Гоминьдана), а в промежутках между его созывами — **Центральный исполнительный комитет**. Чан Кайши стал председателем национального **правительства**. Гоминьдановская верхушка отказывалась от создания коалиционного правительства, на чем настаивали демократические организации Китая.

Следуя Общей программе строительства государства, на съезде Гоминьдана были оформлены опекунские функции партии. Согласно решениям съезда, в течение всего периода опеки (начиная с 1929 г.) высшим органом государственной власти объявлялся Национальный съезд Гоминьдана, а в промежутках между его созывами — Центральный исполнительный комитет (ЦИК). Свои функции ЦИК осуществлял через Центральный политический совет.

Вскоре была принята и Временная конституция периода политической опеки. Она содержала декларации и обещания в отношении гарантий гражданских и социальных

[1] См.: Всемирная история : пер. с англ. М., 2001. С. 643.

прав. В соответствии с Конституцией съезду Гоминьдана предоставлялось право осуществлять власть в государстве. Другие органы государства были поставлены под контроль ЦИК. Последний имел право назначать правительство. Чан Кайши стал председателем правительства.

В 1931 г. были приняты законы об организации центральных правительственных учреждений. Вся власть сосредоточивалась в руках председателя национального правительства. Вводилась полицейская система круговой поруки населения. Усиливалась роль армии в делах административного управления.

В условиях расширения японской агрессии, имевшей своим результатом оккупацию Северо-Восточного Китая, было объявлено о создании в его границах «независимого» государства Маньчжоуго во главе с последним представителем свергнутой династии Цин — Пу И.

Гоминьдановское правительство не организовывало отпор агрессорам. Оно занималось подавлением революционного движения внутри Китая. Лишь в 1937 г. под давлением общественности Китая они прекратили гражданскую войну и пошли на соглашение с коммунистами.

11.3.3. Социалистический Китай: трудности и проблемы становления

Любая попытка реформаторов одним судорожным прыжком сразу поднять социум на гораздо более высокую ступень развития обыкновенно только разрушает достигнутое раньше скромное добро и вовсе не осуществляет новых высших форм совершенства.

И. О. Лосский,
российский ученый, философ

В 1945 г. после поражения японской Квантунской армии и освобождения советскими войсками северо-востока страны соотношение сил изменилось в пользу коммунистов, возглавляемых Мао Цзэдуном.

Китай оказался фактически разделенным на две части. Северо-Восточный Китай находился под контролем коммунистов, которые могли непосредственно опереться на поддержку СССР. Остальной частью Китая управлял

Гоминьдан. Переговоры о создании единого государства с коалиционным правительством не привели к реальному объединению страны.

Весной 1946 г. войска Гоминьдана двинулись в наступление. Началась новая гражданская война. Вначале инициативой владели войска Гоминьдана, затем она перешла в руки коммунистов. Их военные успехи способствовали отходу от поддержки Гоминьдана влиятельных политических сил, начавших искать контакты с коммунистами.

Укрепила позиции компартии и начатая аграрная реформа, перераспределявшая земли в пользу крестьян. К началу 1949 г. Народно-освободительная армия завершила разгром войска Гоминьдана. Остатки войска Гоминьдана и президент Китайской республики Чан Кайши укрылись на острове Тайвань.

1 октября 1949 г. в Пекине было провозглашено создание Китайской Народной Республики (КНР).

Приход китайских коммунистов к власти положил начало грандиозной трансформации китайского общества. Появились новые органы власти. Высшим органом в стране был объявлен **Центральный народный правительственный совет** (ЦНПС). Он формировал другие государственные органы: **Государственный административный совет** (высший исполнительный орган), **Народно-революционный военный совет**, **Верховный суд** и **Верховную народную прокуратуру**. Вместе с ЦНПС эти органы составили центральное народное правительство КНР, председателем которого стал Мао Цзэдун.

15 сентября 1954 г. была принята *первая Конституция КНР*, которая юридически закрепила главные положения генеральной линии Коммунистической партии Китая (КПК).

Компартия Китая осуществляла «строительство социализма», как и в странах Восточной Европы. Однако в дальнейшем курс был изменен. Если в Восточной Европе в 1950-е гг. наметился кризис сложившегося социализма, то в Китае его не было. Более того, первые успехи позволили Мао Цзэдуну сделать вывод о возможности постановки более радикальных целей.

В мае 1958 г. КПК утвердила новую «генеральную линию». Было решено форсировать экономическое развитие, осуществить *«большой скачок»* и построить новое

общество. Вместо небольших кооперативов были созданы «народные коммуны», объединявшие в среднем по 20 тыс. крестьян, в которых обобществлялось все, включая приусадебные хозяйства, вводился уравнительный принцип распределения. Жизнь крестьян была жестко регламентирована. В промышленности было решено ускорить индустриализацию за счет безвозмездного труда путем строительства мелких предприятий с полукустарной технологией.

Однако «большой скачок» потерпел крах. Производство сельскохозяйственной продукции резко снизилось, в ряде районов Китая начался голод. Сократилось и промышленное производство. Вместо рывка вперед страна получила экономический кризис. С 1961 г. был взят курс на «урегулирование», т.е. фактическую отмену «генеральной линии».

Поскольку же сам Мао Цзэдун считал это «урегулирование» лишь передышкой и продолжал настаивать на правильности своего революционного курса, в стране и партии возникла оппозиция, что вынудило Мао начать открытую борьбу со своими противниками. Поскольку оппозиция пустила глубокие корни в партийном и государственном аппарате, он сделал главным орудием борьбы молодежь и армию. Появились «красные охранники» (хунвэйбины) и «бунтари» (цзаофани), руководимые непосредственно Мао Цзэдуном и его ближайшими единомышленниками. Они громили партийные комитеты и министерства, захватывали предприятия и вузы. Все это получило название «великой пролетарской культурной революции».

В 1975 г. была принята *новая Конституция страны*, регрессивная по сравнению с первой. Она была призвана легализовать некоторые институты и политические установки, порожденные «культурной революцией».

По распоряжению Мао Дзэдуна положение в стране взяла под свой контроль армия. Чтобы сбалансировать ее возросшее влияние, Мао начал восстанавливать партийные и государственные органы, вернул многих опальных партработников. Но его курс все же изживал себя.

В 1978 г. были внесены изменения в Конституцию КНР. Новая Конституция отразила ярко выраженный компромисс, сочетавший установки нового китайского руководства с некоторыми лозунгами «культурной революции».

После смерти Мао Дзэдуна в партии стали брать верх «прагматики», настаивавшие на отказе от неоправданных забеганий вперед. Лидером «прагматиков» стал Дэн Сяопин.

Дэн Сяопин отлично усвоил марксистский постулат о том, что общественное бытие определяет общественное сознание. Поэтому он начал перестройку китайского общества именно с экономической реформы, и именно в ходе нее происходило обновление кадрового состава партии[1]: на смену отставшим от реальной жизни деятелям приходили новые, причем не обязательно молодые руководители, хорошо сознававшие требования момента.

Началась новая полоса развития Китая. Приход «прагматиков» к власти положил начало кардинальным переменам во внутренней политике. «Культурная революция» была подвергнута критике. Все пострадавшие в эти годы были реабилитированы. Восстанавливалась нормальная работа государственных и общественных организаций. Стал изучаться опыт западных стран, десятки тысяч студентов поехали учиться за границу. Страна стала более открытой.

11.3.4. Конституционный строй КНР

> Наш народ, китайский народ обладает решительностью, чтобы восстановить своими силами то, что потерял, и способностями, чтобы подняться на ноги и занять достойное место среди остальных народов.
>
> *Мао Дзэдун*

В 1982 г. была принята *новая Конституция КНР*, определившая политическую сущность государства как демократическую диктатуру народа (по существу, диктатуру

[1] Перестройка в Советском Союзе происходила иначе. Принципиальная ошибка советского лидера М. С. Горбачева и его советников состояла в том, что перестройку в СССР они начали с реформирования политической, а не экономической системы. Они оказались не в состоянии понять, что КПСС являлась несущей конструкцией советского общества, скрепляющей воедино разнообразные по истории, традициям, конфессиям, культуре, климату, национальному и этническому составу, экономическому потенциалу территории.

пролетариата). Значительные изменения произошли в государственном строе.

Система государственного управления КНР в центре и на местах строилась в соответствии с принципами, одно время характерными для большинства стран, входивших в «мировую социалистическую систему». В КНР не была принята концепция разделения властей. Костяком государственного аппарата провозглашались массовые представительные организации типа Советов — собрания народных представителей, которые формировали органы государственного управления общей компетенции. Им и была предоставлена вся полнота государственной власти (организационно-правовая концепция единства государственной власти). Выделялись: органы государственной власти (высшие и местные), органы государственного управления (высший орган общей компетенции — правительство, местные — исполнительные комитеты собраний народных представителей), органы суда и прокуратуры.

К числу высших органов государственной власти относятся: **Всекитайское собрание народных представителей (ВСНП)** — верховный орган государственной власти, его Постоянный комитет (рис. 48).

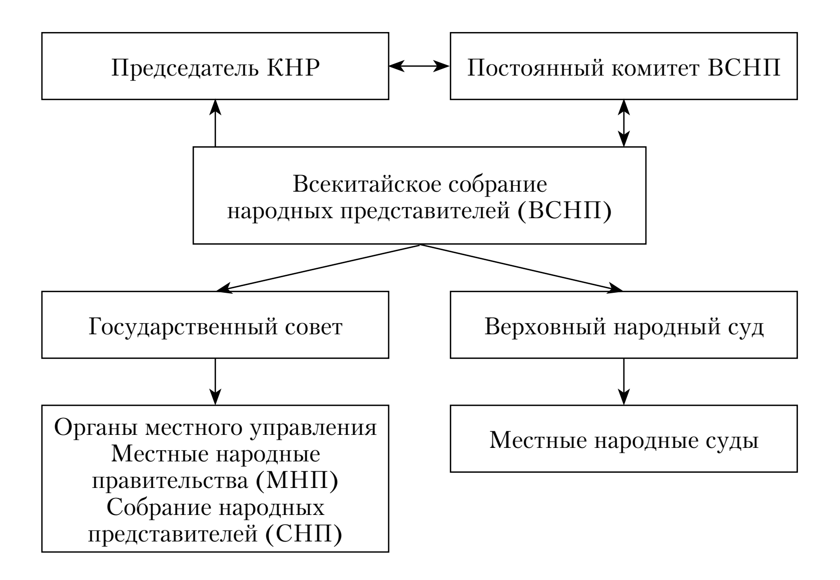


Рис. 48. **Система государственных органов КНР**

Всекитайское собрание народных представителей избирается на пять лет. Депутаты ВСНП должны совмещать депутатскую работу с трудом на производстве, в учреждениях и т.д. Считается, что статус «неосвобожденного депутата» позволяет ему быть тесно связанным с массами, трудиться вместе с ними, лучше знать их настроения и нужды.

ВСНП — орган однопалатный. У него нет постоянного председателя и постоянного руководящего органа. Заседаниями руководит президиум, который избирается на каждой сессии. Члены президиума председательствуют на заседаниях обычно поочередно. ВСНП создает отраслевые (специализированные) постоянные комиссии: финансово-экономическую, по иностранным делам и др.

Своеобразное положение в системе высших органов государственной власти занимает **Постоянный комитет ВСНП**. С одной стороны, он является органом ВСНП, с другой стороны — высшим органом государственной власти, имеющим самостоятельные полномочия, которые он осуществляет независимо от того, заседает или не заседает ВСНП. К собственной компетенции Постоянного комитета ВСНП относятся: толкование Конституции и законов, контроль за работой правительства (Государственного совета), контроль за работой Центрального военного совета, Верховного народного суда, Верховной народной прокуратуры, право отменять акты органов государственной власти провинций, автономных районов, городов центрального подчинения.

Главой государства является **председатель КНР**. Его полномочия сводятся преимущественно к изданию актов, которыми оформляются решения ВСНП и его Постоянного комитета. Он назначает многих высших должностных лиц, награждает государственными наградами, присваивает почетные звания, назначает и отзывает дипломатических представителей КНР, ратифицирует и денонсирует международные договоры и др.

Полномочия председателя на практике ограничены, все важные решения принимаются центральными органами Коммунистической партии Китая совместно с органами государственной власти, в соответствии с которыми и действует председатель КНР. Он избирается ВСНП на пять лет. Одно и то же лицо не может быть избрано на эту должность более двух раз подряд.

К числу высших органов государственного управления относится **Государственный совет**. Согласно Конститу-

ции, он является исполнительным органом высших органов государственной власти, высшим государственным административным органом. Из этой формулировки следует, что Государственный совет, с одной стороны, является высшим органом государственного управления общей компетенции, которому подчинены все отрасли и все органы государственного управления, с другой — представляет собой исполнительно-распорядительный орган и в силу этого проводит в жизнь политику, выраженную в актах высших органов государственной власти.

Государственный совет образуется ВСНП. Он состоит из премьера Государственного совета (он не может занимать эту должность более двух пятилетних сроков), его заместителей, министров, председателей комитетов, имеющих ранг министра.

Он осуществляет полномочия, подобные полномочиям правительств в других странах. Он руководит деятельностью центральных отраслевых административных органов, которыми являются министерства, государственные комитеты и ведомства, а также административной работой, имеющей общегосударственный характер, но не входящей в компетенцию отраслевых органов.

Государственный совет не только осуществляет централизованное руководство деятельностью всех государственных административных органов на местах, но и устанавливает конкретное разграничение полномочий между центральными государственными административными органами и соответствующими органами провинций, автономных областей и городов центрального подчинения.

В перерывах между сессиями ВСНП и заседаниями Постоянного комитета он может издавать по экономическим вопросам акты, которые обычно принимаются в виде закона. Многие акты Государственного совета принимаются в виде совместных решений Государственного совета и Центрального комитета (ЦК) КПК.

С вступлением страны в эпоху всесторонних реформ в конце 1970-х гг. (точка отсчета — III пленум ЦК КПК в декабре 1978 г.) государственный аппарат КНР неоднократно подвергался различным перестройкам.

Наиболее радикальная реформа была начата в 1993 г. после принятия 1-й сессией ВСНП 8-го созыва своего рода программы перестройки Государственного совета. В ведении правительства оставались главным образом общее планиро-

вание, обеспечение проведения в жизнь единых политических установок, координация, осуществление надзора и контроля. Ставилась задача урегулировать отношения между центром и местами, рационально разграничить сферы компетенции центрального и местных правительств с тем, чтобы сполна выявить и развить активность как центра, так и мест.

В соответствии с руководящей идеей реформы для каждой категории подразделений Государственного совета были разработаны свои модели перестройки. В его составе были сохранены (либо вновь образованы) подразделения, осуществляющие регулирование и контроль на макроуровне; подразделения, осуществляющие управление общественными службами; службы, отвечающие за жизненно важные для всего народного хозяйства базовые отрасли и новые технологии. Как в отношении сохраненных, так и в отношении вновь созданных министерств (комитетов) были предусмотрены перестройка функций, сокращение сферы администрирования и передача полномочий подведомственным предприятиям в соответствии с требованиями рыночной экономики. Кроме того, проведено сокращение числа внутриведомственных структур и персонала[1].

Стали практиковаться новые методы комплектования государственного аппарата. Сотни тысяч человек участвовали в экзаменах на штатные должности в правительствах различных ступеней. Впервые зачисляемые на должности государственные служащие проходили годичный испытательный срок, в течение которого они также проходили курс обучения практической работе. Для государственных служащих, зачисляемых в учреждения провинциального уровня и выше, требовался обязательный двухлетний стаж «низовой» работы.

В соответствии с Временным положением о государственных служащих 1993 г. к государственным служащим были отнесены работники административных органов всех ступеней. Была установлена ранжированная иерархия сотрудников государственных административных органов, причем ранги увязывались с занятием определенных постов: первый ранг — у премьера Госсовета, второй и третий — у его заместителей и членов Госсовета, третий и четвертый — у министров и глав администраций провинциального уровня и т.д. Табель о рангах замыкают делопроизводители (10—15-й ранги).

---

[1] См.: Административное право зарубежных стран : учеб. пособие. М. : Спарк, 1996. С. 189.

В районах национальной автономии и ведомствах по делам национальностей при зачислении на государственную службу предоставлялся приоритет претендентам из национальных меньшинств.

Новая система государственной службы предусматривает регулярные аттестации государственных служащих. Были предусмотрены текущие и итоговые аттестации по результатам года. Система аттестаций способствовала преодолению существовавшей в прошлом практики, когда между работниками не проводилось различий в зависимости от качества их работы.

Особое значение имеют положения, направленные на устранение влияния в государственной службе родственных отношений: было установлено, что лица, связанные супружескими узами, отношениями прямого кровного родства или непрямыми родственными связями в пределах трех поколений, а также родственными связями по линии жены или мужа, не могут занимать должности в одном и том же административном подразделении, подчиняясь одному и тому же руководителю, не могут находиться в прямом подчинении друг другу. Таким государственным служащим нельзя заниматься контрольной, ревизионной, кадровой и финансовой деятельностью в учреждениях, где указанные выше родственники занимают руководящие посты[1].

Предусматривалось также, что на местах (за исключением правительств в районах национальной автономии) на руководящих должностях уездного и нижестоящего уровней не должны находиться уроженцы данной местности. Эти установления направлены против образования круговой поруки лиц, связанных родственными отношениями.

Государственным служащим запрещалось заниматься торговлей, предпринимательством и участвовать в другой хозяйственной деятельности, приносящей прибыль.

Конституция страны более четко определила положение **органов местного управления**. Первые попытки реформирования местных административных органов были предприняты еще в начале 1980-х гг. Эта реформа, однако, не затронула существа административной системы, хотя в ходе ее проведения сократился численный состав руководящих работников, снизился их средний возраст. Одно-

---

[1] См.: Административное право зарубежных стран : учеб. пособие. С. 190—191.

временно был поставлен вопрос о разграничении функций партийных и административных органов. На практике это свелось к уходу с административных постов ряда руководителей местных партийных органов.

Более широкая перестройка административного аппарата на местах началась в 1990-е гг. на уровне волостей и уездов и продолжилась в следующем десятилетии, уже в XXI в.

Сегодня *местные народные правительства* (МНП) формируются *собраниями народных представителей* (СНП) во всех единицах административного деления КНР, которыми являются провинции, автономные районы (области), города центрального подчинения, автономные округа, уезды, автономные уезды, города, городские районы, волости, национальные волости и поселки.

Местные народные правительства являются органами управления общей компетенции и имеют двойное подчинение. Они несут ответственность перед образующими их СНП и им подотчетны. В то же время они подчиняются вышестоящим государственным административным органам, т.е. народным правительствам или Государственному совету. Объем полномочий народных правительств провинциального и уездного звена, с одной стороны, и низового звена — с другой, различен.

Демократизация государственных институтов носит весьма дозированный характер в рамках установившейся политической системы. Отход от прежней системы управления, основанной на административно-командных методах, осуществляется постепенно.

11.3.5. Построение государства «социалистической рыночной экономики»

> Китай идет дорогой преобразования в супердержаву.
>
> *М. Педреро, испанский политик*

Благодаря начатым реформам во всех областях социально-экономической жизни в стране произошли значительные изменения. Старая модель экономики уходила в прошлое в связи с поставленной XIV съездом КПК (октябрь 1992 г.) целью построения «социалистической рыночной экономики».

Был взят курс именно на введение «плановой» рыночной экономики. Государственные предприятия переводились на хозрасчет, поощрялось развитие мелкого и среднего бизнеса. Стимулировались иностранные капиталовложения. В сельском хозяйстве, где до сих пор занята бóльшая часть трудоспособного населения, была введена система семейного подряда при сохранении коллективной собственности на землю. Все это способствовало ускорению темпов развития страны.

КНР шла по пути совершенствования государственно-правовых институтов, которые становились все более приспособленными к выполнению стоящих перед страной задач.

В Новейшее время в Китае стремительно по историческим меркам происходит процесс консолидации. Сегодня китайцы — это единая и патриотически настроенная нация, проявляющая невиданную ранее активность.

Китай раньше других крупных стран начал поиски смешанных моделей, ориентированных на успех. Здесь идет поиск такого разумного сочетания рыночных и государственных механизмов, общественной и государственной собственности, которое обеспечивает современному Китаю успешное и быстрое развитие на протяжении последних лет. Примера такого быстрого и успешного реформирования большой страны мир еще не знал. Так, Китай практически безболезненно преодолел проблемы, возникшие в связи с мировым финансовым кризисом 2008 г.

Быстрое развитие было обеспечено не только опорой на собственные силы, но и разумным использованием опыта и достижений многих других стран[1]. После образования КНР с помощью советской техники и технологии и при участии советских специалистов были созданы сотни предприятий[2].

---

[1] Руководители Китая прежде всего внимательно изучали и использовали опыт СССР. Тысячи молодых китайцев прошли обучение в советских вузах. Тысячи китайских рабочих получили свою квалификацию, работая на советских заводах.

[2] Можно привести один пример из очень многих. В Китае была построена почти точная копия московского автогиганта ЗИЛ. Китай использовал для этих целей предоставленную техническую документацию, технологии и технику, а также возможность провести на московском заводе подготовку своего инженерно-технического персонала. Как известно, после российский «приватизации» московский ЗИЛ стал быстро деградировать. Он не восстановлен до сих пор. Сегодня свою помощь ему предлагает его мощнейший китайский собрат.

После того как в России началась «шоковая терапия» и рыночная либерализация, которые привели к упадку сотен тысяч российских предприятий и безработице, десятки тысяч хороших специалистов заключили контракты с китайскими предприятиями. Сюда ехали металлурги, машиностроители, работники космической отрасли, атомной энергетики, спортивные тренеры. Здесь, в Китае, о них заботились и платили хорошую зарплату. Мы сегодня мало знаем о вкладе российских инженеров и ученых в успехи китайской индустриальной революции, и не только в нее.

Государственный аппарат коммунистического Китая сохранил советские подходы к его организации. В Китае никто не предполагал и не предвидел того, что СССР может разрушиться как государство. Его крушение вызвало в правящем слое Китая беспокойство и тревогу. Эта тревога была понятна, так как при строительстве как советского, так и китайского государственного аппарата использовались сходные принципы, решения и схемы.

В Китае был проведен собственный тщательный анализ причин и условий, при которых стало возможно крушение СССР и Коммунистической партии. Результатом этого анализа стала определенная коррекция китайской политики в решении задачи построения социалистического общества, что способствовало укреплению государственно-правовых реформ в стране.

Одним из главных факторов успеха является наличие эффективных компетентных лидеров, которые могут опереться на более широкий, но также высококвалифицированный слой управленцев второго эшелона. Сегодня Китай располагает очень эффективной и профессиональной группой руководителей[1]. Несущей конструкцией современного китайского общества является правящая Коммунистическая партия, которая насчитывает в своих рядах около 75 млн членов и около 5 млн партийных организаций (в Китае действует множество мелких партий, придерживающихся либеральных взглядов, влияние которых в стране невелико)[2].

---

[1] Опасные прецеденты деградации правящей элиты можно было видеть как в Советском Союзе во времена М. С. Горбачева и Б. Н. Ельцина, так и в США во времена Дж. Буша-мл., в Великобритании при премьер-министре Т. Блэре.

[2] См.: *Медведев Р. А.* 60 лет Китайской народной республике // Новая и новейшая история. 2009. № 5. С. 118.

Фактически главным органом власти является Политбюро ЦК КПК. Соответственно, в провинциях и городах Китая центрами власти являются провинциальные комитеты КПК. Идеологией является китайская версия социалистической идеологии. Приверженность к ней остается сегодня важным источником единства и прочности китайского государства.

Других средств и путей для быстрого подъема экономики, кроме тех, которые предложила народу КПК, у Китая в XXI в. нет. Только сильная государственная власть, социалистическая и патриотическая идеология позволили Китаю преодолеть внешнюю зависимость, отсталость и мобилизовать нацию на развитие страны.

В последние годы реформы были существенно углублены, но при этом сохранены основополагающие социалистические принципы государственности. Китай стал главной промышленной мастерской мира. По производству потребительских товаров он вышел на первое место. Китай успешно и быстро развивает свои космические исследования и программы. Уже сегодня он осуществляет большую программу по исследованию Луны и заявляет о планах высадки на нее космонавтов не позже 2020 г.[1] Будущее мировой социалистической государственности во многом будет зависеть от успешного развития Китая.

11.3.6. Право: от монархического и буржуазного законодательства к социалистическому законотворчеству

> К юристам китайцы относятся с недоверием... конкретное решение для них должно отвечать справедливости и гуманным чувствам, а не быть втиснутым в рамки юридической схемы.
>
> *Рене Давид*

С возникновением в Китае республиканской формы правления начался процесс модернизации традиционного права. В 1912 г. было принято Уголовное уложение, затем (в 1928 и 1935 гг.) была проведена его редакция, вне-

---

[1] См.: *Медведев Р. А.* 60 лет Китайской народной республике // Новая и новейшая история. 2009. № 5. С. 118.

сены изменения. С 1928 г. Уложение было переименовано в Кодекс. Он заимствовал многие из положений уголовного законодательства Японии и стран Западной Европы.

В последующие годы в кодификационных работах возобладали стремления к большему учету особенностей национальной правовой культуры. Во всех нормативно-правовых актах устанавливалась повышенная уголовная ответственность за посягательство на жизнь, здоровье и честь родственников. Существовали возрастные ограничения применения смертной казни. Учитывалась вина преступника.

Проект Гражданского кодекса был разработан к концу 1925 г., но в силу революционных событий был окончательно принят лишь в 1930 г. и вступил в действие в 1931 г. Кодекс регулировал имущественные отношения в общей форме. Многие вопросы им не охватывались, что требовало разработки отдельных законов. Кодекс ориентировался на соответствующие кодексы Японии и Германии.

Основные законы в период гомиьдановского правления были сведены в Люфацюаньшу — «Полную книгу шести законов», в которую вошли нормы конституционного, гражданского, гражданско-процессуального, административного, трудового, финансового и земельного права. Попытки внедрения этих законов на территории всего Китая были безуспешны. Ведь в этот исторический период перманентно продолжалась гражданская война.

В 1932 г. были приняты нормативные правовые акты в области гражданского права, касавшиеся вложения капиталов в торговые и промышленные предприятия и правил о ссудах. Предусматривалось проведение социальных преобразований, направленных на разрушение феодальной системы землевладения.

В феврале 1949 г., еще до образования КНР, пришедшими к власти коммунистами было отменено действие гоминьдановского законодательства на территории освобожденных районов.

Вместе с провозглашением Китайской Народной Республики началось создание нового социалистического права. В развитии права социалистического Китая можно выделить четыре этапа: 1) этап становления нового права (1949—1956 гг.); 2) период «большого скачка» и «культурной революции» (1957—1976 гг.); 3) восстановление правовой системы Китая (конец 1970-х — начало 1980-х гг.); 4) развитие социалистического права применительно к новым условиям.

На *первом этапе* принятые временные конституционные акты определяли правовые основы государства. Вместе с тем в Китае 1950-х гг. отсутствовала целостная правовая система. Законодательство Китая имело разрозненный характер в силу разобщенности отдельных его территорий в первые послевоенные годы.

На формирование системы права значительное влияние оказывали существовавшая тогда политическая и правовая культура общества и военно-командные методы руководства страной. Правотворчество отличалось многосубъектностью, которая выражалась в предоставлении нормотворческих прав широкому кругу властных органов.

В самом начале 1950-х гг. было принято несколько важных общекитайских нормативных актов по **уголовному праву**. Создавались нормативные акты по группам однородных преступлений, например о запрете наркотиков, о наказаниях за контрреволюционную деятельность, за подрыв государственной денежной системы, за коррупцию и др.[1]

В середине 1950-х гг. был принят ряд важных актов по **трудовому праву**, регулировавших отпуска, пенсионное обеспечение, порядок увольнения рабочих и служащих и другие вопросы трудового права.

На *втором этапе* проявились нигилистические тенденции по отношению к праву и законности, приведшие к умалению роли законодательства в регулировании общественных отношений. Право стало рассматриваться как орудие подавления, необходимое для борьбы с «врагами народа». Для данного этапа типичными были снижение роли, а затем и прекращение деятельности представительных органов, фактический отказ от соблюдения законности.

Одной из отличительных черт *третьего этапа* в правовом развитии Китая стало восстановление правовой системы Китая. В 1978 г. была принята новая Конституция, затем была обнародована правовая программа, в которой в качестве приоритетных направлений было определено принятие нормативных актов в хозяйственной сфере, в охране общественного порядка и организации государственных органов.

На *четвертом этапе* произошла и происходит систематизация права в связи с введением «социалистической рыночной экономики».

---

[1] См.: История государства и права зарубежных стран. Т. 2 / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. С. 695—696.

В КНР наметилась тенденция к формированию двухуровневой системы источников права в ряде отраслей: 1) законы; 2) подзаконные акты, обычно именуемые положениями о порядке применения того или иного закона, в которых развиваются и конкретизируются нормы исходного закона. Происходит разделение актов субъектов государственного управления на нормоустанавливающие и определяющие порядок проведения в жизнь соответствующих актов.

Основными источниками права КНР являются Конституция 1982 г., основанные на ней органические законы, определяющие принципы организации и деятельности государственных органов, а также нормативные акты органов государственной власти и государственного управления (в китайской терминологии — государственных административных органов) различных уровней, совместные нормативные акты государственных административных органов и руководящих органов Компартии Китая и общественных организаций, в которых содержатся властные юридические нормы.

Правовые нормы содержатся в законах, принимаемых в КНР Всекитайским собранием народных представителей и его Постоянным комитетом.

К ведению Государственного совета относится издание подзаконных нормативных правовых актов. По своей юридической силе эти правовые акты следуют за общегосударственными законами и стоят выше местных законов и ведомственных актов. Они являются мерилом и стандартом административной деятельности государства и имеют обязательную силу в масштабах всей страны. Каждый из них перед официальным утверждением проходит экспертную проверку в Правовом управлении Госсовета. Затем они передаются в Постоянное бюро Госсовета или непосредственно премьеру либо одному из его заместителей.

В число источников права входят также распоряжения, инструкции и положения, издаваемые министерствами, государственными комитетами и центральными ведомствами; локальные нормативные акты, издаваемые местными собраниями народных представителей либо их постоянными комитетами и местными народными правительствами. При этом местные собрания народных представителей провинций и городов центрального подчинения и их постоянные комитеты могут издавать с последующей регистрацией в Постоянном комитете ВСНП местные

законы, не противоречащие Конституции, законам и административно-правовым актам.

В районах национальной автономии органам самоуправления предоставлено право издавать отдельно положения об автономии — с последующей регистрацией в Постоянном комитете ВСНП.

Активно проводимая хозяйственная реформа, оживление гражданского оборота, широкое привлечение иностранного капитала создали предпосылки для принятия многочисленных нормативно-правовых актов. Были приняты законы о предприятиях, основанных на капитале иностранных фирм, о хозяйственном договоре, о международных хозяйственных договорах, различные акты о совместных предприятиях.

В 1986 г. были введены в действие общие положения гражданского права, близкие по смыслу традиционно понимаемой Общей части Гражданского кодекса. В 1989 г. были приняты Административно-процессуальный кодекс, ряд законов и постановлений, установивших основания для административного производства по обращениям граждан и организаций.

В 90-е гг. XX в. были обновлены и приняты в новой редакции Уголовный и Уголовно-процессуальный кодексы. Они сочетали задачи поддержания строгого порядка в обществе с гуманизацией права и правосудия.

Все это свидетельствовало о модернизации китайского законодательства, которая продолжается и в XXI в.

В Китае существуют общие и специальные **суды**. К общим относятся Верховный народный суд и местные народные суды трех ступеней — высшей, средней и низшей. Специальными судами являются военные, но, согласно законодательству, могут быть образованы и другие специальные суды. На практике, однако, в соответствии с традициями население редко обращается в суд, предпочитая негосударственные, неформальные методы разрешения споров.

Верховный народный суд формируется высшими органами государственной власти. Он осуществляет судебный контроль за деятельностью общих и специальных судов. Дела по первой инстанции он практически не рассматривает. Низовое звено местных народных судов формируется гражданами путем выборов, другие местные суды избираются местными органами власти.

Суды рассматривали дела, как правило, коллегиально, некоторые уголовные дела — с участием народных засе-

дателей, которые избирались коллективами предприятий, учреждений и по месту жительства. Несложные гражданские и незначительные уголовные дела могли быть рассмотрены судьей единолично.

В КНР нет специальной системы органов административной юстиции, однако в системе судов общей юрисдикции существуют палаты (коллегии) по административным делам. Народными судами принимаются жалобы по поводу конкретных действий административных органов и их должностных лиц, нарушающих законные права и интересы граждан и юридических лиц. Законодательно закреплены виды административных дел, рассматриваемых народными судами. В основном к ним относятся дела, связанные с обжалованием таких административных санкций, как задержание, штраф, изъятие разрешения или удостоверения, конфискация имущества либо наложение на него ареста. Так, с конца 1980-х гг. были довольно часты случаи обжалования действий административных органов и их должностных лиц в связи с посягательством на предоставленное законом право граждан на подрядное хозяйствование.

Судебный процесс сообразуется с провозглашенными общими принципами производства в народных судах КНР. К таким принципам относятся: соблюдение законности в деятельности судебных органов; обеспечение независимости судов от административных органов, общественных организаций и отдельных лиц; гласное рассмотрение дел.

Специфика китайского судопроизводства состоит в допущении неравноправного процессуального положения профессиональных адвокатов и иных защитников обвиняемых, отсутствии четкого указания на основания для освобождения от уголовной ответственности, в сохранении практики показательных массовых судебных процессов, в необязательности участия народных заседателей в рассмотрении дел народными судами первой инстанции и т.д.

Конституция 1982 г. закрепляла некоторые общепризнанные принципы правосудия, в том числе право обвиняемого на защиту. В ней говорилось и о равноправии граждан при рассмотрении дел, о праве граждан различных национальностей использовать свой язык в судопроизводстве.

Современное право Китая — весьма сложная по содержанию система, выражающаяся, во-первых, через глубоко укоренившиеся в сознании народа традиционные представ-

ления о должном поведении, моральной ответственности перед обществом и, во-вторых, через систему общеобязательных формально определенных норм, поддерживаемых силой государственного принуждения.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Как произошло падение монархии в Китае?
2. Охарактеризуйте результаты гражданских войн в довоенном Китае.
3. Как произошло образование Китайской Народной Республики?
4. Как сказались на развитии КНР политика «большого скачка» и «культурная революция»?
5. Каково государственное устройство КНР по Конституции 1982 г.?
6. В чем суть строительства «социализма с рыночной экономикой»?
7. Как проходил процесс модернизации традиционного права после установления в Китае республиканской формы правления?
8. Какие этапы можно выделить в развитии социалистического права Китая?
9. Охарактеризуйте судебно-правовую систему и судопроизводство КНР в современный период.

11.4. Индия — создание национального государства

Индия в Новейшее время стала одним из крупнейших азиатских государств. Она представляла собой страну, населенную сотнями народов различных рас и религий. В начале XX в. Индия по-прежнему оставалась колонией Великобритании. Это было крайне неоднородное в национальном, социальном, кастовом, классовом и религиозном отношении традиционное общество. Его основой по-прежнему выступал кастовый строй. Английские колонизаторы использовали его в своих интересах: верхушка индийского общества сотрудничала с английскими завоевателями. Крайне неоднородным было индийское общество в конфессиональном отношении. Индуисты, исповедовавшие брахманизм, издавна враждовали с мусульманами. В свою очередь индуисты и мусульмане притесняли христиан, буддистов. «Священную войну» с иноверцами про-

поведовали сикхи, чья религия возникла в результате слияния индуистских и исламских традиций.

Колониальное господство тормозило социально-экономическое развитие Индии, способствовало сохранению в стране феодальных отношений. Большая часть народа жила в нищете. Немногие из индусов могли читать и писать, а средняя продолжительность жизни была низкой.

Вызревали протестные настроения, стремление к единению, желание освободиться от колониальной зависимости.

11.4.1. Этапы национально-освободительного движения

> Не полагаясь более на лицемерие Англии, индийский рабочий класс, индийское крестьянство требовали независимости и добивались ее революционным путем.
>
> *З. Н. Черниковский, российский историк государства и права*

Национальное движение сопротивления берет свое начало в 1885 г., когда возник Индийский национальный конгресс (ИНК) — партия, лидеры которой — либеральные деятели и представители национальной интеллигенции — объединяли разнородные слои индийского общества вокруг идеи независимости, критиковали английские власти за злоупотребления, выступали за развитие индийской экономики. ИНК использовал только мирные средства: публикацию статей, организацию шествий и демонстраций, в том числе призывающих не покупать иностранные товары. Начались забастовки рабочих, охватывавшие целые провинции. На улицах городов запылали костры из привозных товаров (европейской одежды, мебели и др.).

Англичане решили применить политику «разделяй и властвуй». В 1905 г. вице-король Индии лорд Дж. Керзон разделил Бенгалию — самую беспокойную провинцию — на Западную (индуистскую) и Восточную (мусульманскую). Политические вожди мусульман, вскоре основавшие Мусульманскую лигу, поддержали это решение, но индуисты выступили против.

В 1909 г. новый вице-король лорд Дж. Минто отменил раздел Бенгалии и провел реформу, расширявшую участие индийцев в провинциальных законодательных советах. Это

получило одобрение умеренного большинства Конгресса, и массовое движение за независимость страны пошло на спад.

В годы Первой мировой войны индийцев обложили новыми тяжелыми налогами, а запасы продовольствия конфисковали на военные нужды, не оставив ничего для помощи голодающим. В общей сложности от голода и эпидемий погибло около 12 млн индийцев.

Начался новый этап индийского национально-освободительного движения. Он был связан с именем выдающегося политического деятеля Махатмы Ганди[1], который возглавил массовую борьбу индийцев за независимость и самоуправление путем бойкота английской колониальной администрации. В качестве главного метода борьбы за независимость Ганди предложил политику ненасильственного сопротивления. Он предлагал полностью отказаться от сотрудничества с колонизаторами, не покупать их товары, не работать в их учреждениях, не служить в их армии. Ганди призывал отказаться от силовых акций, тем более отвечать на силовые действия, так как, согласно Ганди, насилие порождает только новое насилие. Он говорил, что умирающим за свободу требуется гораздо больше мужества, чем убивающим во имя нее.

В июле 1918 г. английское правительство обнародовало план реформ в управлении Индией. Англичане намеревались создать в центре и на местах выборные законодательные органы из представителей коренного населения. Чтобы привлечь на свою сторону индийскую буржуазию и расколоть освободительное движение, в 1919 г. английский парламент утвердил новый Закон об управлении Индией, согласно которому количество членов Государственного совета и Законодательного собрания Индии было увеличено. В провинциях предполагалось создать министерства.

---

[1] Махатма — титул индийских духовных наставников — буквально «великая душа». Мохандас Карамчанд Ганди родился 2 октября 1869 г. Учился в Великобритании на адвоката. Там он познакомился с европейской философией и литературой. Глубокое впечатление на него произвело учение Л. Н. Толстого о непротивлении злу насилием. Карьеру адвоката Ганди начал в Южной Африке, где защищал права индийцев, проживавших там. Именно тогда он выработал тактику мирного сопротивления насилию. Именно тогда его стали называть Махатмой. В 1915 г. он стал одним из лидеров партии Индийский национальный конгресс. 30 января 1948 г. М. Ганди был застрелен одним из членов индуистской экстремистской организации.

Однако в избрании центральных органов мог принимать участие только 1% населения. Основные органы управления оставались в ведении губернатора. По данному закону колониальные власти могли заключить в тюрьму любое лицо, подозреваемое в антиправительственных настроениях. Это вызывало мощное возмущение народных масс.

В апреле 1919 г. в штате Пенджаб 20-тысячный митинг местных сторонников ИНК был расстрелян английскими войсками. Эта бойня всколыхнула Индию. ИНК решил начать по всей стране кампанию мирного неповиновения. Миллионы людей отказывались работать на колонизаторов и покупать английские товары, устраивали забастовки и демонстрации. Численность ИНК возросла и во второй половине 1930-х гг. достигла 5 млн человек. ИНК представлял серьезную политическую силу, его члены приняли участие в выборах в местные законодательные собрания и победили в большинстве провинций. Однако объединить действия ИНК, мусульман и последователей других религий не удалось. Колониальная администрация стремилась расколоть партии индийцев, составляя избирательные списки отдельно для разных конфессий: для мусульман, индусов, сикхов, индийских христиан и европейцев.

Лидеры Мусульманской лиги заявляли, что Индия состоит из двух наций с различной историей, религией, культурой, подчеркивали, что их враг не английская колониальная администрация, а ИНК, который выражает интересы только индусов. Именно тогда впервые заговорили об образовании Пакистана — «страны чистых», отдельного мусульманского государства на территории Индии.

Британская колониальная администрация использовала в Индии две модели колониального управления: прямое управление непосредственно из Лондона и косвенное — через местную администрацию. Индия была разделена на так называемую Британскую колонию Индию, состоявшую из 16 провинций и управляющуюся из Лондона, и протекторат, в который входило свыше 500 феодальных княжеств и в котором действовала система управления через местную администрацию (местных раджей, вождей племен).

В сентябре 1939 г. Индия как часть Британской империи оказалась втянутой во Вторую мировую войну. В стране выросли налоги, власти ввели запрет на забастовки и демонстрации. Индийский народ с новой силой

выдвигал требования независимости. Консервативное правительство Великобритании во главе с У. Черчиллем было непоколебимым противником предоставления независимости Индии. Сам У. Черчилль не мог допустить мысли о том, что во главе страны после освобождения может стать М. Ганди, которого он презрительно называл «полуголым факиром». Поэтому в ответ на требование ИНК «Независимость немедленно» в марте 1942 г. английское правительство бросило в тюрьму лидеров ИНК и 100 тыс. их сторонников.

После окончания Второй мировой войны национально-освободительное движение приобрело особый размах.

В 1945 г. правительство Великобритании пообещало передать власть в Индии местному правительству. Одновременно был одобрен план раздела страны на индуистское и мусульманское государства. После известия о плане раздела в крупнейших городах начались кровавые погромы, в которых индуисты и мусульмане убивали друг друга. Лишь авторитет М. Ганди, который в знак протеста против погромов объявил голодовку, остановил кровопролитие.

Не полагаясь более на обещания, индийский народ не только требовал независимости, но и добивался ее революционным путем. В феврале 1946 г. началось восстание индийских военных моряков в Бомбее, поддержанное судами индийского военно-морского флота, некоторыми сухопутными воинскими частями и мощными демонстрациями трудящихся. На следующий же день правительство Великобритании сделало заявление о своем намерении предоставить Индии «какую-либо форму самоуправления».

11.4.2. На пути самостоятельного развития. Конституция Индийской республики

> Нации не любят жить под господством других наций, как бы благородны и велики они ни были.
>
> *Махатма Ганди*

Независимость от Англии страна получила в 1947 г., после того как колония Британская Индия была разделена на две части — Индийский союз и Пакистан. Расчленение страны повлекло за собой неисчислимые бедствия. Сотни тысяч людей насильственно переселялись. Экономи-

ческие связи, установившиеся веками, были искусственно разорваны. В Индии остались почти вся промышленность и полезные ископаемые, а в Пакистане — бо́льшая часть посевов джута и хлопка.

Для того чтобы в состав Пакистана вошли все территории с мусульманским большинством, страна была поделена на две части. Западный Пакистан и Восточный Пакистан оказались разделенными территорией Индии. Миллионы мусульман покинули насиженные места и переселились в те части страны, где проживали их единоверцы. Тем не менее треть мусульман предпочла остаться в Индии. Религиозная рознь стала еще ожесточеннее. За расчленением государства последовало создание правительств Индии и Пакистана. Правительство Индии было сформировано ИНК. Главой правительства стал Д. Неру. В Пакистане правительство возглавил член Мусульманской лиги Л. Али-хан.

Государственная независимость Индии получила свое окончательное подтверждение в акте от 26 января 1950 г., которым Индия объявлялась «суверенной и демократической республикой». В тот же день была введена в действие Конституция Индийской республики[1].

В Конституции 1950 г. признавалось равенство граждан независимо от касты и религии, к которым они принадлежат, содержалось особое упоминание об обеспечении народа средствами к существованию как задаче управления, об охране труда рабочих и малолетних.

По **форме правления** Индия представляла собой парламентскую республику. Ее государственный строй основывался на принципах народного суверенитета, разделения властей, верховенства прав и свобод личности, федерализма. Формы реализации провозглашенных принципов государственного строя в Индии получили свою специфику, обусловленную национальными, языковыми, религиозными и кастовыми различиями. Так, например, высшие органы государственной власти состояли в основном из представителей высших каст.

Законодательная власть передавалась **парламенту**, который, подобно британскому, состоял из трех институций: *президента* Индии — главы государства; верхней палаты —

---

[1] Ранее были приняты две колониальные конституции Индии (1919 и 1935 гг.). Индийцы не признавали их в качестве своих. Они разрабатывались английскими специалистами, их утверждал английский парламент.

Совета штатов, выражавшей интересы субъектов индийской федерации; нижней палаты — *Народной палаты*, представлявшей интересы всего индийского общества. Статус палат неодинаков, бо́льшими полномочиями наделена *Народная палата*, избираемая на основе прямых выборов сроком на пять лет (рис. 49).

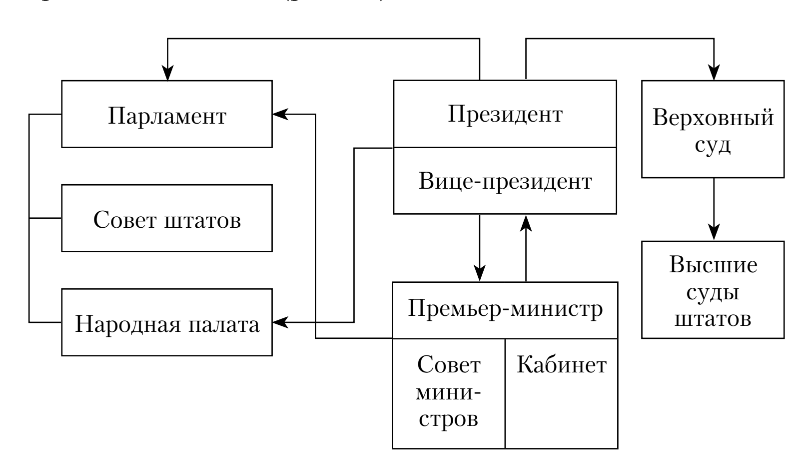


Рис. 49. **Государственный строй Республики Индия по Конституции 1950 г.**

Из общего числа депутатов за наиболее отсталыми слоями населения — племенами и кастами, зарегистрированными в списках, — резервируются специальные места. Народная палата может быть досрочно распущена президентом по «совету» премьер-министра. Руководит работой Народной палаты спикер, наделенный широкими полномочиями. Он имеет решающее слово при формировании постоянных комиссий, определяет регламент, обладает правом наложения дисциплинарных взысканий на депутатов, ведет заседания и т.д. Он избирается из состава палаты и на время руководства выходит из состава партии, чтобы быть независимым. Депутаты не обладают иммунитетом, но пользуются индемнитетом. Они группируются по фракциям. В зависимости от партийного представительства распределяются посты председателей постоянных комиссий.

Верхняя палата имеет сравнительно небольшие полномочия. Наиболее значимое из них — право отлагательного вето на законопроекты нижней палаты на срок до шести

месяцев, кроме финансовых законов. Правда, Совет штатов не может быть досрочно распущен. Его работой руководит вице-президент. Большинство членов Совета штатов избираются путем косвенных выборов коллегией выборщиков, т.е. выборными членами законодательных собраний штатов и союзных территорий, на шесть лет, остальные назначаются президентом из числа выдающихся общественных деятелей, людей науки, искусства. Каждые два года треть состава Совета штатов обновляется. Члены Совета штатов также организованы по партийным фракциям. Среди полномочий парламента наиболее значимыми являются законодательная функция и контроль за деятельностью правительства.

Президент избирается коллегией выборщиков, состоящей из депутатов федерального парламента и парламентов штатов, сроком на пять лет. По Конституции президент является как главой государства, так и главой исполнительной власти, а также высшим должностным лицом, возглавляющим весь государственный аппарат.

Президент назначает премьер-министра, губернаторов штатов, членов Верховного суда. Он имеет право роспуска Народной палаты, наложения вето на законопроекты, право издавать указы, имеющие силу закона (в промежутках между сессиями парламента).

Вместе с тем считается принципиально важным, что президент действует по рекомендации правительства. Последнее ответственно не перед президентом, а только перед парламентом, который правомочен отказать правительству в доверии и тем самым свергнуть его. Президент несет ответственность в форме импичмента за обвинение в совершении тяжкого преступления.

Вице-президент избирается на пять лет на совместном заседании обеих палат парламента. Он председательствует в Совете штатов, помогает президенту и замещает его в случае временной или постоянной неспособности исполнять свои полномочия.

Исполнительная власть принадлежит **правительству** — Совету министров, состоящему из премьер-министра и министров. Он играет ведущую роль в осуществлении политической власти. В соответствии с Конституцией президент обязан назначить премьер-министром лидера партии, победившей на парламентских выборах. Правительство в этом случае опирается на поддержку парламент-

ского большинства. Министры должны быть членами палат парламента. Компетенция правительства в Конституции не определена, однако в ней сказано, что этот орган учреждается для оказания помощи и дачи советов президенту при выполнении им своих функций. На практике именно правительство осуществляет функции, формально принадлежащие президенту.

По форме **государственного устройства** Индия — федерация с высокой степенью централизации. Вначале штаты различались по форме правления, но в 1956 г. была проведена реформа, в результате которой было введено новое административное деление. Все штаты имели единообразную систему управления. Первоначально индийская федерация была основана на территориальном принципе, включала 28 штатов, которые не учитывали национально-лингвистические особенности населения. В 1956 г. был принят Закон о реорганизации штатов, в соответствии с которым индийская федерация была перестроена по национально-лингвистическому признаку. Были созданы 26 штатов и шесть союзных территорий, не обладающих статусом штата.

Конституция Индии предусматривает единообразную структуру государственных органов штатов, в основе которой лежат принципы парламентской республики. **Законодательными органами** штатов являются двухпалатные парламенты. Они формируют правительства (6—12 человек). Гарантами интересов федерации в штатах выступают **губернаторы**, назначаемые президентом и наделенные значительными полномочиями. Экономическая, культурная и религиозная неоднородность Индии, сепаратизм отдельных штатов обусловливают достаточно разнообразные формы федерального вмешательства в дела штатов. Среди них можно выделить институт чрезвычайного положения, а также президентское правление, предполагающее переход функций по управлению штата к центральным органам.

В ходе реформ утверждались элементы демократического режима правления. В Индии не было ни государственных переворотов, ни военных режимов. В этом смысле она составляет исключение среди стран региона. Но естественно, что Индия, имея многомиллионное многонациональное население, большей частью сельское, неграмотное, не могла стать точной копией европейских демократий.

Система политического представительства, сложившаяся в Индии, включает в себя заимствованные на Западе институциональные формы представительства интересов (партии, профсоюзы и т.д.), а также прямые формы представительства.

Важнейшим компонентом системы прямого представительства интересов подавляющего большинства индийского общества являются **панчаяты** — советы (выборное правление) каст. Они охватывают 95% всего сельского населения Индии и существуют на уровнях деревень, районов и округов. Панчаяты решают все вопросы местного управления. Кроме того, они представляют интересы племен и каст в нижней и верхней палатах парламента.

В Индии существует партийная система. Одной из авторитетных политических партий являлся и является Индийский национальный конгресс. С 1947 по 1979 г. он находился у власти. ИНК возвращался к власти в 1980—1989, 1991—1996 гг. и вновь возглавил правительство с 2004 г.

Оппозиционной партией является Бхаратия джаната — правая партия, поддерживающая принципы индусского национализма и кастовой обособленности. Она отражает интересы средних слоев, мелких предпринимателей и землевладельцев. В своих программных документах партия выступает за ограничение государственного вмешательства в экономику, свободу рыночной конкуренции, усиление позиций частных собственников.

Центристской партией считается партия Джаната дал. Она выделилась из ИНК и выступает с критикой правительства по вопросам внутренней и внешней политики. Ее программа сходна с программой ИНК. Идеалом Джаната дал является социально ориентированное государство, осуществляющее справедливое распределение национальных богатств, проводящее более адресную политику по снижению налогового бремени, списанию долгов крестьянам, повышению пенсий, увеличению занятости, борьбе с коррупцией, демократизации политической системы.

Левый политический спектр, представленный социалистическими и коммунистическими партиями, крайне разобщен. Так, Коммунистическая партия Индии (марксистская), образовавшаяся в 1984 г., идеологически ориентировалась на Коммунистическую партию Китая. Напротив, Коммунистическая партия Индии (КПИ), образованная в 1925 г., была солидарна с СССР и поддерживалась им. Ее числен-

ность достигала 7 млн человек. После распада СССР КПИ сохранила прежние идеологические принципы и стремится отражать повседневные потребности рабочего класса и крестьянства, выступает за демократическое решение национальных и кастовых проблем.

Важное место в политической системе современной Индии занимают профсоюзы и религиозные организации.

Новейшее время стало для Индии периодом реформ. Проводя земельные преобразования, развивая тяжелую индустрию, правительство надеялось покончить с нищетой и превратить страну в современную индустриальную державу. Было объявлено о построении «индийского социализма», «где возможности были бы равны для всех, где различия между людьми были бы невелики, общественная жизнь основывалась на сотрудничестве».

В 1967 г. премьер-министром Индии стала дочь Д. Неру Индира Ганди. Она предложила радикальную программу борьбы с бедностью. Ей многое удалось: возрос жизненный уровень отдельных слоев населения, увеличилась средняя продолжительность жизни, сократилась неграмотность. Однако социальные достижения «съедал» опережающий рост населения. Индийское общество, численность которого превышает 1 млрд человек, не стало гражданским, оно продолжало оставаться доиндустриальным (традиционным) и частично индустриальным. 31 октября 1984 г. И. Ганди была убита ее охранником-сикхом.

В день гибели И. Ганди лидером парламентской фракции Конгресса был избран ее сын Раджив, который и стал новым премьер-министром страны. Династия Неру—Ганди осталась у власти.

Сторонники политики И. Ганди продолжили линию прежних лет, ориентировались на построение «индийского социализма», в основе которого лежала концепция «ненасильственного социализма» Махатмы Ганди. Общественный идеал, к которому стремилась Ганди, можно обозначить как «всеобщее благоденствие» — не столько материальное благосостояние, сколько благоденствие духа, праведная жизнь в соответствии с нравственным законом, гармония.

Позднее данная концепция «общества социалистического образца» была трансформирована в духе западной теории социального государства. Она представляет собой социальную программу социального примирения при сохранении частной собственности и развитии государ-

ственного сектора экономики. Индия видится светским обществом, свободным от религиозных и кастовых предрассудков. Государство проводит активную социальную политику по борьбе с бедностью, безграмотностью, безработицей.

На выборах 1989 г. партии, выступившие против ИНК, объединились вокруг бывшего министра финансов М. Сингха, который затем возглавил правительство меньшинства. Правительство опиралось на партии Джаната дал, Бхаратия Джаната. Коалиция распалась в ноябре 1990 г. Следующее правительство ушло в отставку через четыре месяца. Раджив Ганди погиб в мае 1991 г. Новый премьер-министр Нарасинха Рао провел ряд радикальных реформ. Выборы 1995 г. привели к распределению мест между главными партиями. В 1998 г. к власти пришла коалиция, состоявшая из 18 партий, а в 1999 г. — из 24.

Весной 2004 г. ожидалось, что новым премьер-министром Индии станет лидер партии «Индийский национальный конгресс» Соня Ганди (вдова бывшего премьер-министра Индии Раджива Ганди, итальянка по происхождению), но в последний момент Соня отказалась, заявив, что «пост премьер-министра не для нее». Через несколько дней по ее прямой рекомендации данный пост получил Манмохан Сингх, один из ее ближайших соратников по партии. Сингх признался, что по-прежнему считает Соню своим лидером.

В мае 2009 г. Индийский национальный конгресс продемонстрировал впечатляющий успех на выборах в нижнюю палату. Премьер-министром во второй раз стал М. Сингх.

11.4.3. Специфика индийского права

> Англичане появились в Индии тогда, когда там уже была создана своя самобытная культура.
>
> *А. Х. Саидов*

Право новейшей истории Индии весьма специфично. Во-первых, в Индии действует несколько правовых укладов: традиционное право, прецедентное право, религиозное право (индусское и мусульманское). Во-вторых, право ориентируется на местные обычаи и традиции, носит партикулярный характер. В-третьих, право эклектично (происходит смешение различных правовых укладов). В-четвертых, право декларативно (оно слабо учитывает запросы общества).

Сфера применения традиционного права значительно сужена. Однако принципы индуизма, глубоко проникшие в сознание народа, не позволили полностью отказаться от традиционных начал в праве. Светский характер республики подразумевает широкую веротерпимость, но не отказ от религии как таковой. Община в Индии не пережиток, она обусловлена факторами, порождающими корпоративность, не разлагается, а эволюционирует.

В развитии современного индийского права можно выделить два этапа: колониальный (до 1947 г.) и постколониальный (с 1947 г.) периоды. Наиболее существенное воздействие на традиционное право Индии оказала английская колонизация. Еще в ранний период английского колониального господства индусское право подверглось частичной модификации.

Завоеватели не стремились распространять на новых подданных действие английского права. Они не возражали против применения в области частного права более знакомых населению норм обычного права. Авторитет индусского права был признан официально. Английские суды рассматривали дела, не затрагивающие интересы англичан, на основе норм мусульманского и индусского права.

В то же время английское господство губительно воздействовало на индусское право: сфера его действия была ограничена регламентацией узкого круга общественных отношений. Новые хозяева страны не знали индусского права, плохо понимали индусскую правовую традицию, к тому же искаженную в переводах европейских юристов. Так, первоначально они ошибочно полагали, что дхарма — религиозные предписания — представляет собой действующее право Индии. Не спасали положение и местные эксперты, знатоки дхармашастр.

В период английского господства индусское право подверглось определенной модернизации. Индусские понятия и обычаи англичане интерпретировали в духе общего права. Английские нормы права применялись для регулирования отношений между собственниками семейного имущества, использовались в отношении статуса индусских благотворительных учреждений, в то же время признавалась законность обычаев.

Суды применяли нормы индусского права в строго ограниченных сферах: брак, наследование, касты, религиозные институты. Вне этого круга общественных отноше-

ний действовало новое территориальное право, не связанное ни с религией, ни с племенными обычаями. Создание такого права казалось наилучшим способом регулирования отношений между людьми, принадлежащими к разным религиозным общинам.

До установления английского господства единственной действительной правовой системой было мусульманское право, которым руководствовались суды и авторитет которого обеспечивали публичные власти. Однако мусульманское право не являлось правом территориальным, поскольку оно связано с религией ислама и по самой природе не может распространяться на немусульман — евреев, индусов, христиан.

Англичане столкнулись с необходимостью создания правовой системы, способной единообразно разрешать возникающие споры, независимо от местности, религиозных традиций и личного статуса субъектов права. Потребность в этом актуализировалась двумя обстоятельствами:

1) мусульманское и индусское право оставляло вне сферы правового регулирования национальные меньшинства (евреев, христиан и др.), тем самым оставляя значительные пробелы в регулировании общественных отношений;

2) складывающиеся новые, буржуазные отношения нуждались в правовой регламентации независимо от религиозной принадлежности субъектов права.

Английская колониальная администрация пыталась решить проблему путем кодификации и развития законодательства. Было предложено разработать три кодекса: кодекс, систематизирующий мусульманское право; кодекс, систематизирующий нормы индусского права; кодекс, излагающий нормы территориального права. При проведении кодификации в Индии была предпринята попытка обратить внимание на особенности страны, правовые традиции разных конфессий и регионов.

После провозглашения в 1947 г. независимости Индии движение за модернизацию и унификацию правовой системы получило новый импульс. В 1955 г. была создана Юридическая комиссия для решения вопроса о том, какие законодательные меры следует принять в целях реформирования правовой системы Индии.

Судебную систему возглавил Верховный суд Индии, получивший право подтвердить или исключить судеб-

ные решения, принятые в период британского господства. Однако создать свое индийское право не удалось в силу устойчивости религиозных, племенных, культурных различий. По этой причине модернизация осуществлялась в границах существовавших правовых укладов: мусульманского и индусского права.

Конституция Индии предусматривала издание единого для всех граждан Гражданского кодекса, но камнем преткновения являлся личный статус граждан, различавшийся для представителей разных каст. Было необходимо ввести равенство статусов.

В настоящее время индусское право остается для огромного большинства индусов единственным правом. Оно регламентирует их личный статус, который понимается весьма широко. Личный статус распространяется не только на личные неимущественные, но и на важные имущественные права, каковыми считают право наследования или статус общности семейного имущества. Индусское право проникает через этот канал и в предпринимательское право. Например, если какое-либо предприятие является собственностью членов одной семьи без участия посторонних лиц, то в этом случае нормы торгового права и закона о товариществе не действуют и будет применяться индусское право, поскольку регулируемые отношения вытекают из личного статуса и не имеют отношения к договору.

Индусское право обрело совершенно новые черты, хотя и осталось правом, применяемым только к индусской части населения Индии, отпало много обычаев, нарушавших его целостность. Кроме того, дхарма стала интерпретироваться не однозначно, а применительно к изменяющимся социальным условиям, законодательству.

Появились законы, регламентирующие отношения между гражданами Индии, исповедующими различные религии.

Большие изменения произошли прежде всего в семейном праве. Пересматривалось традиционное индусское право, в котором семья считалась священным союзом, основанным на дарении (объектом дарения, как известно, выступала женщина, которая передавалась родственниками жены родственникам мужа). Закон рассматривал брак как договор мужчины и женщины, заключенный с их согласия. Закон устанавливал моногамную семью, многоженство запрещалось, учреждалась свобода разводов.

Современная тенденция правовой эволюции Индии состоит в стремлении заменить традиционные концепции религиозного права западной концепцией светского права, не связанного с религией. Это право называют индийским национальным правом в отличие от индусского права. Оно включает в себя все законы Индии, имеющие, как правило, всеобщее применение, даже если они распространяются на отдельные категории граждан. Серьезным препятствием на этом пути являются правовые обычаи и вековая практика. Соотношение законодательства и реальной практики в Индии таково, что они часто существуют независимо друг от друга. Дело в том, что трудно сразу изменить складывавшиеся веками привычки и мировоззрение. Большая часть индусов, живущих в деревнях, вовсе не следуют новым законам и продолжают жить так, как жили их предки. Управление ими и правосудие осуществляются помимо официальных органов на основании традиционных и хорошо знакомых им институтов.

В Индийской республике существует самостоятельная **судебная власть**. Судебная система является двухуровневой, централизованной. Подобная централизация призвана служить единообразному толкованию и применению права на всей территории федерации, укреплять ее целостность.

Возглавляет судебную систему Индии Верховный суд, состоящий из председателя и 17 членов, назначаемых президентом. Он является высшим органом конституционного контроля, высшей апелляционной инстанцией по гражданским и уголовным делам, разрешает споры между правительствами федерации и штатов. Судьи назначаются президентом после консультации с председателем Верховного суда. Высшей судебной инстанцией штата является Высший суд. Он осуществляет руководство всеми судами на территории штата, издает судебные приказы об устранении нарушения прав по всем вопросам, реализует функцию конституционного контроля.

Под началом высших судов находится иерархия других судов, именуемых «дополнительными судами», т.е. судами, подчиняющимися высшим судам.

Самой низшей ступенью судебной системы являются суды панчаятов, действующие в деревнях. Они рассматривают незначительные уголовные и гражданские дела. Аналогичные суды в городах называются народными. Более

сложные дела — гражданские дела с суммой иска от 1 тыс. до 5 тыс. рупий — рассматривают суды мунсифов (мунсиф — судья-индус). Гражданские дела с неограниченной суммой иска и апелляции на решения мунсифов находятся в ведении «дополнительных судов». Более высокой судебной инстанцией являются окружные суды: они рассматривают апелляции на решения дополнительных судей и являются судами первой инстанции по гражданским и уголовным делам.

Традиционному праву Индии не угрожает немедленное исчезновение. Утверждение главенствующей роли новых актов, снижение архаичности права — относительно длительный, неравномерно протекающий процесс.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Каковы последствия британского владычества над Индией?
2. Назовите этапы индийского национально-освободительного движения.
3. Как осуществлялось государственное строительство в Индии до получения ею независимости?
4. Охарактеризуйте государственный строй Индии по Конституции 1950 г.
5. Каковы особенности формы правления и территориального устройства Индийской республики?
6. Как развивалась правовая система в колониальный период?
7. Каковы специфические черты права в постколониальный период?
8. Назовите основные источники современного индийского права.
9. Охарактеризуйте систему судоустройства в Индии.

Глава 12
РАЗВИВАЮЩИЕСЯ СТРАНЫ. КРУШЕНИЕ КОЛОНИАЛЬНЫХ ИМПЕРИЙ

В результате освоения данной темы студент должен знать

***знать*:**

• природу и сущность развивающихся государств, два типа их государственно-правового строительства — «следование западной демократии» и «попытки построения социализма», понятие «третий мир»;

• наиболее важные общественно-политические и государственно-правовые институты, их основные элементы (социальная структура, правовой статус граждан и подданных, органы государства, государственный аппарат,) на примерах:

✓ процессов модернизации, основных тенденций государственного развития в странах Латинской Америки;

✓ деколонизации и формирования институтов государства в странах Южной и Юго-Восточной Азии, на Ближнем и Среднем Востоке;

✓ развития государственного строя стран тропической Африки;

• проблемы создания собственного правового поля в процессе обретения независимости стран: дуализм права, интеграция традиционного и европейского права;

• понятийный аппарат по юриспруденции государств, их базовые нормативные правовые акты;

***уметь*:**

• сравнивать государственно-правовые системы стран, видеть общее и особенное в политической модернизации стран;

• оперировать историко-правовыми фактами, юридическими понятиями и категориями применительно к развивающимся странам;

• выражать и аргументировать свою точку зрения по государственно-правовой истории развивающихся государств;

***владеть*:**

• методологией исторического познания, навыками определения системы органов власти и управления развивающихся государств, исходя из знания «колониальной истории» той или иной страны;

• навыками сбора и обработки исторической информации, выявления эффективности той или иной формы государства и права развивающихся стран, опираясь на особенности их общественного и государственного строя;

• методами применения юридической терминологии в историческом контексте;

• навыками применения полученных историко-юридических знаний в соответствующей практической деятельности.

12.1. Особенности общественного и государственного развития бывших колоний и зависимых стран

Наряду с усилившимся процессом интеграции, сближения народов в мире интенсивно развивался процесс образования национальных государств, сопровождавшийся разрушением мировых империй. Колониальные владения европейских держав, создававшиеся в течение XVI—XIX вв. в ходе великих географических открытий, торжества мануфактурного производства, а затем промышленного переворота, достигли своего максимального размера в XIX—XX вв., в эпоху индустриализации. К 1914 г. под контролем Великобритании находились территории площадью 18 млн кв. км и с населением 430 млн человек (население самой метрополии составляло 41,5 млн человек). Франция утвердилась в колониях площадью 9,7 млн кв. км с населением почти 50 млн человек. Германия, приступившая к колониальным захватам только с середины 1880-х гг., успела захватить лишь 2,9 млн кв. км территорий с населением 12,3 млн человек[1].

В середине XX в. произошло крушение колониальных империй. Возникли проблемы государственно-политического развития бывших колоний и зависимых стран. Новая государственность развивалась противоречиво.

Начало второго десятилетия XXI в. ознаменовалось мощным движением народов бывших колоний и зависимых стран в защиту своих прав. Взрыв возмущения вызван комплексом обстоятельств. Прежде всего, нищетой подавляющего большинства населения на фоне вызывающей

[1] Новая история стран Европы и Америки : учебник / под ред. И. М. Кривогуза. М., 2003. С. 776—777.

роскоши жизни правящих кругов. Положение усугубил мировой финансовый кризис, последствия которого отразились в большей мере на уровне жизни наиболее обездоленной части населения.

12.1.1. Крушение колониальных империй: проблемы развития освободившихся государств

> В настоящее время большинство стран развиваются либо по капиталистическому пути, либо вообще никак не объявляют свою ориентацию, либо объявляют исламский, арабский, африканский путь развития, либо свой неповторимый национальный, непохожий ни на что...
>
> *М. Ф. Чудаков,*
> *белорусский ученый, специалист*
> *в области государствоведения*

В Новейшее время европейские государства постепенно утрачивали свое влияние во внеевропейском мире. Особенно это проявилось после Второй мировой войны. Сначала получили самостоятельность наиболее крупные колонии (рис. 50). В 1970-е гг. последней рухнула самая старая колониальная империя — португальская.

В истории освободившихся государств выделяют *два этапа развития*. Первый — формальное завоевание политической независимости. Второй — долгий и длительный процесс ее реального достижения. При значительном многообразии государств в их социально-экономическом и политическом развитии существуют сходные черты. Получив независимость, освободившиеся страны стремились избегать политики беспрекословного следования за бывшими метрополиями. И это их стремление к самостоятельности стало важным фактором, подрывающим сложившуюся структуру мировой политики. Это стремление не было случайным. Оно предопределялось характером задач освободившихся стран. Получив политическую независимость, они отнюдь не стали независимыми в экономическом плане. Бывшие метрополии и США по-прежнему определяли пути развития освободившихся стран. Но теперь зависимость была следствием отстало-

сти, а не политического давления. Многие страны Азии, Африки и Латинской Америки после Второй мировой войны оставались аграрно-сырьевыми. Отсталость закреплялась господством традиционных укладов жизни, неграмотностью большей части населения. Начался переходный период. Под воздействием политики правительств, направленной на модернизацию общества, тысячелетний традиционный уклад стал уходить в прошлое. Новое сосуществовало со старым. Экономика стала многоукладной, социальная структура — чрезвычайно пестрой. При этом громадная часть населения оказалась в переходном, маргинальном состоянии.

Британская колониальная империя

1947: Индия, Пакистан
1948: Бирма, Цейлон
1952: Египет
1957: Гана, Малайя
1960: Кипр, Нигерия
1961: Сьерра-Леоне
1962: Уганда, Ямайка
1963: Кения и др.

Французская колониальная империя

1943: Ливан, Сирия
1945: Вьетнам
1953: Камбоджа
1954: Лаос
1956: Марокко, Тунис
1958: Гвинея
1960: Габон, Берег Слоновой Кости, Верхняя Вольта, Камерун, Конго, Мали, Нигер, Того, Центрально-Африканская Республика, Чад и др.
1962: Алжир

Рис. 50. **Распад Британской и Французской колониальных империй**

К примеру, для стран Ближнего Востока еще 40—50 лет назад была характерна дофеодальная организация общества. Однако как только у них была обнаружена нефть, они перешагнули даже не в индустриальное, а в некое постиндустриальное общество, продолжая во многом (менталитет, черты быта, система ценностей) оставаться в дофеодальном времени.

Государственные перевороты, гражданские войны и межгосударственные конфликты стали характерной чертой развития многих бывших колоний и зависимых стран. В отличие от уже относительно развитых стран Запада такие государства принято называть развивающимися. В этом смысле для их обозначения применяют и термин «третий мир». До недавнего времени они делились на две условные группы: страны социалистической ориентации и страны капиталистической ориентации. Сейчас это деление утратило смысл, потому что после распада СССР и исчезновения социалистического содружества ряд стран социалистической ориентации эту ориентацию утратил, а другая часть пытается идти по рыночному пути, который до недавнего времени назывался капиталистическим путем развития. Будущее в предпочтениях развивающихся стран во многом будет зависеть от успехов коммунистического Китая как одного из ориентиров для развития мировой цивилизации. В настоящее время значительная часть мирового сообщества уже отвергает капитализм в той форме, в которой он утвердился в ряде западных стран.

Это, в частности, проявляется в участившейся смене власти в освободившихся государствах. Классическую схему «переворотного механизма» развивающихся государств можно представить следующим образом. У власти некий правитель — глава государства. Его уважают и почитают, но почему-то жизнь при свободе и независимости становится хуже, чем при колонизаторах. Группа молодых прогрессивных деятелей свергает правящий режим и объявляет о новой политике, реформах. Проходит два-три года. При новом лидере жизнь не улучшается, а реформы «буксуют». Лидера свергают. Проходит немного времени, и все повторяется заново.

Характерной чертой является трайбализм (от слова «трайб» — племя, род). Это племенное, родовое, земляческое предпочтение при подборе государственных служащих, специалистов различного уровня. Трайбализм, особенно там, где не сложились нации в общегосударственном значении, стал одной из причин для конфликтов и гражданских войн.

Процесс преодоления отсталости стран Азии и Африки, в сущности, стал процессом взаимодействия цивилизаций. Модернизация оказалась не чем иным, как попыткой внедрить элементы новой, чуждой цивилизации. Это цивилизационное взаимодействие породило невероятные коллизии, которыми так богаты развивающиеся страны, когда за фасадом парламентских институтов обнаруживались родоплеменные отношения, когда появились «исламские республики», закреплявшие в конституциях бесправие женщин и допускавшие телесные наказания.

12.1.2. Общественный и государственный строй. Проблемы политической модернизации образовавшихся государств

Следы мировых империй остаются во многом непоколебимыми, не стертыми и в наше просвещенное, демократическое время.

А. Н. Сахаров

Общественная структура молодых государств весьма своеобразна и значительно отличается от аналогичной структуры высокоразвитых государств. Она довольно сложна и нечетко очерчена. Самым большим классом является крестьянство (в Африке оно составляет 80—90% взрослого населения, в странах Азии — до 65—70%). Крестьянство в основной массе безграмотно, составляет политически инертную массу с многовековыми традициями и предрассудками. Распространение мировых религий (христианство, ислам) «цивилизует» население, однако в незначительной степени. Помимо земледельцев есть небольшое количество частных владельцев, использующих наемный труд.

Рабочий класс очень немногочислен и достаточно низкоквалифицирован (2—10% населения), что во многом объясняется отсутствием промышленности. В нефтедобывающих странах (Саудовская Аравия, Объединенные Арабские Эмираты, Катар, Оман и др.) практически весь рабочий класс составляют иммигранты из Пакистана, Индии, Филиппин и др. Местное население зачастую не работает, получая денежные пособия — отчисления от продажи нефти[1].

[1] См.: *Чудаков М. Ф.* Конституционное (государственное) право зарубежных стран. Минск, 1998. С. 90.

Буржуазию можно разделить на несколько групп. Прежде всего, это так называемая национальная буржуазия, создающая национальную экономику. Она является прогрессивной силой. Также существуют компрадорская (посредническая) буржуазия, главный интерес которой связан с интересами иностранного капитала, «бюрократическая» буржуазия (государственные чиновники, использующие свое положение для извлечения доходов из государственных заказов, предоставления кредитов) и «мелкая» буржуазия (владельцы торговых лавок, маленьких кафе, такси и т.д.).

Важную роль играет интеллигенция. Как правило, ее представители получают образование в лучших университетах Америки и Европы. Она является политически активной частью населения, возглавляет политические партии и движения, постоянно стремится к переменам к лучшему.

Есть группы населения, статус которых фактически является пережитком прошлой эпохи. Это феодалы, помещики (в основном в Латинской Америке, Азии), родоплеменная знать (вожди, короли), служители различных культов (колдуны, шаманы). Они играют роль промежуточного звена между центральной властью и местным населением. Власть использует их авторитет в своих целях, поощряет определенными суммами из бюджета. Они, в свою очередь, поддерживают власть, особенно во время избирательных кампаний, используя административный и финансовые ресурсы.

Особняком стоит такая сила, как военные. Они играют, пожалуй, самую значительную роль в политической жизни развивающихся государств. Армия представляет собой практически единственную организованную структуру, единственную силу, которая может определить и определяет судьбу страны.

В решении возникающих проблем развивающиеся страны выбирали каждая свой путь. У них были разные стартовые позиции, и развивались они неодинаковыми темпами. В итоге они выглядят довольно разными. Дифференциация внутри этих стран растет.

Динамично и в социально-экономическом, и в политическом плане развивались Гонконг, Сингапур, Тайвань, Южная Корея, затем к ним присоединились Индонезия, Малайзия, Филиппины. Относительно развитыми являются и страны Латинской Америки. Более или менее благополучно выгля-

дят некоторые страны Персидского залива, правда, как это ни парадоксально, богатство обернулось консервацией в этих странах патриархально-кланового строя, что замедляет их развитие. Наименее развитыми во всех отношениях остаются страны Тропической и Южной Африки. Несмотря на все трудности, модернизация данных стран шла быстрым темпом. Постепенно формируются условия для укоренения в них демократических институтов.

Многим развивающимся странам было присуще выдвижение государства на ведущую роль в общественно-политической жизни, усиление его регулирующих функций.

В подавляющимся большинстве стран после освобождения сложились авторитарные политические режимы с характерной концентрацией власти в руках главы государства, особой ролью армии, слиянием партийного и государственного аппарата, сверхцентрализацией государственной структуры, отсутствием единой системы представительных органов власти.

Тотальное вмешательство государства в общественную жизнь как средство модернизации общества тем не менее не могло решить важных проблем социально-экономического развития новых освободившихся стран. В конце XX — начале XXI в. продолжала возрастать их зависимость от мирового капиталистического хозяйства, а внешняя задолженность ведущим западным странам превратилась в одну из глобальных проблем современности.

Углубляется неравномерность развития освободившихся стран, политический кризис, расширяется протестное движение народных масс. Причина глубокого недовольства народа не только в коррумпированности правящих элит. Причина еще и в том, что хвалёный «сверхэффективный капитализм», объявленный в освободившихся странах ведущим путем их развития, на деле оказывается неспособным обеспечить само право на жизнь сотен миллионов людей.

В последние годы ряд государств, заявив об отказе как от авторитарных и тоталитарных моделей развития, так и от неэффективных либеральных форм развития, начали вводить в экономическую структуру и политическую надстройку различные элементы, доказавшие свою общечеловеческую значимость (равноправие форм собственности, государственное регулирование, многопартийность, парламентаризм и т.п.), стали больше опираться на свои национальные традиции.

12.1.3. Право развивающихся стран перед вызовами XXI в.

> Следует отметить факт сохранения в странах Азии и Африки традиционного права, что обнаруживает цивилизационные различия эволюции правовых систем мира.
>
> *А. И. Косарев*

Правовая география развивающихся стран отличается значительным разнообразием не только в силу их принадлежности к разным историческим регионам (Латинская Америка, Азия и Африка), разным системам религиозного права (индусское, мусульманское и др.), но также в силу необыкновенного разнообразия обычаев и обычного права у племен и народов.

В процесс правовой модернизации развивающихся государств вовлечены все правовые системы — обычное право, традиционное право и современное кодифицированное право.

В процессе обретения независимости государств вставала проблема создания собственного правового поля. Прежде всего это касалось основного закона каждого государства — конституции. Во многих странах существовали так называемые колониальные конституции — конституции особого рода, смысл которых был в том, чтобы снять накал национально-освободительной борьбы. Государство-метрополия составляло конституцию для своей колонии и преподносила ее в качестве дара с тем, чтобы жители не требовали независимости. Речь, таким образом, шла не о реальной независимости, а о конституции для колониально-зависимых государств.

Так, в 1948 г. французский парламент принял закон под названием «Статут Алжира» (наиболее крупной французской колонии). Этот акт был рассчитан на продление французского колониального господства и предоставлял возможность определенным слоям алжирского общества участвовать в управлении. Однако эта квазиконституция не повлияла на национально-освободительную борьбу — Алжир продолжил борьбу за независимость и в 1962 г. добился ее.

Подобную тактику применяли и США. Например, после войны с Испанией за владение Кубой была принята Конституция Кубы 1901 г., включавшая «поправку Плата», согласно которой ограничивался суверенитет Кубы как

самостоятельного государства. Согласно этой поправке, если собственность американских граждан на Кубе «будет находиться под угрозой», американцы имели право высадки войск на остров для установления законности и порядка.

Известен термин «постколониальная» конституция. Конституции такого рода предоставлялись вновь возникшим государствам вместе с актом о независимости как единый пакет. Тем самым метрополии, уходя из колонии, стремились обеспечить себе в будущем выгодный порядок в бывшей колонии. Кроме того, оговаривался определенный срок неизменного действия Конституции.

Право новых образовавшихся государств состояло из разнородных по содержанию и принципам начал, характеризовалось следующими характерными чертами.

1. Главная роль принадлежала новому законодательству, но относительную самостоятельность сохраняли и правовые комплексы, привнесенные колонизаторами. Старые нормы подчас проникали в новое законодательство, оказывая влияние на его основное содержание. Активно протекали процессы преемственности и рецепции. Право приспосабливалось к условиям развитых товарно-денежных отношений, расширяющихся экономических и политических связей.

2. Огромное влияние в новых государствах имело традиционное право. Оно модифицировалось у каждого народа, показывая своеобразие его исторического, культурного, социально-экономического развития. Традиционное право, характеризуемое наличием негосударственных начал, санкций, иногда называют «квазиправом». Известная часть традиционных норм действует вне рамок официального правопорядка. Они воздействуют на развитие права через массовое поведение людей.

3. В ряде государств после обретения ими независимости новые законы действовали параллельно с нормами мусульманского и обычного права, восходящими к первобытнообщинным традициям. Право состояло из разрозненных, подчас несогласованных, противоречивых элементов, сплошь и рядом оно сохранялось в устной форме, носило аморфный характер, сливалось с догматами религии, нормами морали, племенными обычаями. Правовые нормы порой невозможно отделить от моральных обязательств. Продолжают действовать коллективистские, уравнительные принципы.

4. В качестве характерной черты права следует выделить его фольклорную оригинальность, сохранение роли обря-

дов при применении права. Его нормы излагаются подчас бессистемно, без достаточных обобщений, как частные случаи (казуальность права)[1].

Обретение народами Азии и Африки независимости, с одной стороны, породило у них стремление в кратчайшие сроки преодолеть былую отсталость в сфере права. Благоприятные условия для радикальных преобразований были созданы благодаря активному подключению молодых развивающихся государств к мировым экономическим, политическим и культурным связям.

С другой стороны, сохранялись многоукладность экономики, феодальные пережитки, сословные различия. Все это порождало трудности в поступательном развитии права.

12.1.4. Судебная система в освободившихся странах

Бей невинного, чтобы признался виновный.

Арабская поговорка

Роль судов в развивающихся странах незначительна. Население редко обращается в государственные суды, предпочитая поиски согласия или прибегая к традиционным процедурам улаживания споров. Еще меньше их роль в тех государствах, где господствует тоталитарный режим.

Органы правосудия образуют несколько разновидностей и различных ступеней. Среди них негосударственные суды и суды, действующие от имени государства.

В государствах, где действуют принципы англосаксонского права (Индия, Кения и др.), сложились две разновидности государственных судебных органов: общие суды (суды общей юрисдикции), рассматривающие уголовные и гражданские дела, и суды специальные (например, по трудовым спорам, делам несовершеннолетних и др.).

В государствах, воспринявших романо-германскую модель правовой системы, наряду с общими и специальными судами существуют и административные суды.

Низшую ступень составляют суды, по существу, не входящие в государственную структуру и осуществляющие суд на общественных началах.

[1] *Косарев А. И.* История государства и права зарубежных стран. М. : Юриспруденция, 2007. С. 344.

Особое место среди судебных органов занимают церковные (религиозные) суды. Церковные суды рассматривают дела священнослужителей, различные внутрицерковные дела, иногда отдельные дела лиц, исповедующих ту или иную религию. Они могут налагать незначительные наказания, в основном морально-этического плана (покаяние, отрешение от церкви и др.).

Отдельная категория религиозных судов — мусульманские (шариатские) суды в тех странах, где ислам является государственной религией. Они исполняют функции государственных судов, рассматривая все дела (гражданские и уголовные), но только в том случае, если обеими сторонами являются мусульмане или если стороны согласились обратиться к шариатскому суду.

В некоторых странах судопроизводство основывается на обычном праве и осуществляется при помощи суда посредников.

В судах обычного права старейшинами и племенными вождями рассматривались несложные гражданские дела между соплеменниками (распределение общинных земель, мелкие споры между жителями и т.д.).

Разрешение конфликтов в судах обычного права было нацелено на исполнение древнейшего принципа судебной деятельности — примирения враждующих сторон. Суд занимался не столько отысканием и подтверждением фактов и соответствующих норм, сколько заботами по наведению порядка с одновременным устранением причиненного зла и восстановлением мира и согласия. Широкое распространение имели практика испытаний «судом божьим», принцип талиона и другие традиционные для древних и средневековых обществ процедуры.

Все стадии юридически значимых действий тесно переплетены с традициями и обычаями данной родовой или племенной общности, с магическими и социально-бытовыми ритуалами, жестко контролируются сложившимися запретами и общественными санкциями.

Сегодня происходит постепенное, подкрепленное законом внедрение современной судебно-правовой системы, рецепция и применение европейских законоустановлений вместо норм и требований обычного права, введение норм и принципов европейского права в качестве сосуществующих с обычным правом; прямой запрет некоторых обычаев и традиционных форм регулирования конфликтов.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Как развивался процесс колонизации мира в конце XIX — начале XX в.? Какие западные страны проявляли наибольшую активность в борьбе за колонии?

2. Почему колониальные страны втягивались в мировую экономическую систему? К каким последствиям это приводило с точки зрения цивилизационного развития молодых государств?

3. Какие этапы развития прошли вновь образовавшиеся независимые государства Азии, Африки, Латинской Америки?

4. Каковы характерные черты развития политических режимов развивающихся государств?

5. Дайте определение понятия «трайбализм».

6. Какова общественная структура развивающихся государств Азии, Африки, Латинской Америки?

7. Дайте характеристику первых конституций развивающихся государств.

8. Каковы особенности конституционного строя развивающихся государств?

9. Какие существуют проблемы в создании собственного «правового поля» у развивающихся государств?

10. Какие характерные черты проявились в праве вновь образовавшихся государств?

11. Дайте характеристику судоустройства и судопроизводства развивающихся государств.

12.2. Основные тенденции и направления государственно-правового развития латиноамериканских стран

Вступление латиноамериканских государств в XX век происходило в условиях роста политической мобильности. К руководству государствами в основном приходили представители национальной буржуазии. С ее помощью Латинская Америка более других развивающихся стран продвинулась в модернизации. Для Латинской Америки модернизация не означала резкой смены государственной парадигмы: она была частью западной, европейской по происхождению, цивилизации. Однако сказывалась и отсталость. Ее корни крылись в существовании крупных земельных владений — латифундий. Их оборотной стороной были безземелье крестьян, низкий уровень жизни, аграрное перенаселение и безработица, примитивные технологии и низкая производительность труда. Такое общество не могло быть демократическим. Оно держалось на насилии и порождало в Латинской Америке соответствующую культуру.

12.2.1. Пути государственного развития

Латиноамериканский мир — результат смешения многих рас, народов, культур и стилей.

У. Петри,
венесуэльский писатель и ученый

Сразу после Второй мировой войны социально-экономическое положение стран Латинской Америки было весьма благоприятным. Политики латиноамериканских государств пользовались поддержкой народа, что способствовало формированию в эти годы достаточно популярных, но авторитарных режимов. Одним из них было президентство Х. Д. Перона в Аргентине (1946—1955 гг.). Его режим опирался на профсоюзы, промышленников и социальную демагогию, подкрепляемую время от времени конкретными шагами.

Политическое развитие шло в двух направлениях. В одном случае на гребне массового недовольства к власти приходили левые силы и пытались найти выход из положения на известных уже путях «строительства социализма». Так развивались события на Кубе. Партизанская война против проамериканского режима закончилась в начале 1959 г. победой. Лидер повстанцев — 32-летний Ф. Кастро — возглавил правительство. Свою задачу он видел в укреплении независимости Кубы, в проведении социальных реформ. Многие из них способствовали становлению кубинской государственности. С распадом СССР Куба вступила в полосу трудностей, которые не преодолены до конца и сегодня.

Попытку построения социалистического государства предприняло правительство Чили во главе с С. Альенде. Но, воспользовавшись трудностями реформ, генерал А. Пиночет с помощью США сверг правительство левых. Неудачей закончилась попытка строительства социализма в 1980-е гг. в Никарагуа.

Другой вариант развития предполагал нечто противоположное. Новая стратегия исходила из того, что курс на достижение полной независимости вреден и нереален, в связи с чем ставилась задача ускорения интеграции стран Латинской Америки в мировую экономику. Для этого предлагалось ликвидировать все барьеры в развитии торговли и открыть доступ иностранному капиталу. Внешне это выглядело как возврат к старым порядкам, когда в странах Латинской Америки беззастенчиво хозяйничали иностран-

ные компании. Этот курс проводили в основном военные хунты (правительства), пришедшие к власти в Аргентине, Боливии, Бразилии. Все они беспощадно боролись с представителями левой оппозиции, строго ограничивали политические свободы. Произошли мощный приток инвестиций и ускорение развития. Так, Бразилия к 1980-м гг. обогнала по объему валового национального продукта Италию и приблизилась к Великобритании. Оборотной стороной этого курса стали рост внешней задолженности стран Латинской Америки и инфляция, что способствовало социально-политическому кризису военных режимов.

Правящие круги США с помощью «дипломатии доллара» и политики «большой дубинки» усиливали свое политическое давление на латиноамериканские правительства, открыто вмешиваясь в их внутренние дела. США фактически поддерживали антидемократические хунты, видя в их правлении залог стабильности. Тем самым проводилась политика двойного стандарта.

Радикально изменилась ситуация, когда президентом в США стал Д. Картер, выдвинувший тезис о недопустимости нарушения прав человека. Потеря поддержки США сделала уход военных с политической арены вопросом времени.

В 1980-е гг. началось восстановление демократических режимов в Перу, Боливии, Бразилии, Уругвае и др. Некоторые латиноамериканские страны резко выступают против засилья монополий и империалистического курса США.

В значительной степени основой этих изменений стал экономический рост, который осуществлялся в большинстве государств на основе различных программ развития. Рост усилился не столько благодаря национальному капиталу, сколько в результате освобождения от иностранной зависимости, прежде всего американской. Наглядный пример этому — Венесуэла. Она на протяжении более полувека являлась самым крупным в мире экспортером нефти, оставаясь в то же время бедной страной. В начале XX в. европейские и американские военные корабли совершили интервенционные действия с тем, чтобы оказать поддержку противозаконному и тираническому правительству, которое отдало страну в руки иностранных монополий. Хорошо известно, какие неисчислимые фонды были вывезены, чтобы приумножить достояние монополий и самой венесуэльской олигархии. После победы революции цена нефти составляла всего лишь два доллара. Впоследствии, через 40 лет, когда президентом Венесуэлы стал извест-

ный патриот страны Уго Чавес, цена на нефть также была низкой — лишь семь долларов. В мае 2007 г. в Венесуэле новым президентом было принято решение о национализации нефтепромыслов американских, британских, французских и норвежских компаний. Нынешняя Венесуэла стала совсем другой страной, приоритеты которой — образование, жилье, работа, медицинское обслуживание.

Под воздействием усиливавшихся процессов перехода от тоталитаризма к демократии все более очевидной стала тенденция к отказу от военных переворотов, путчей как средства достижения политических целей.

Повсеместно укрепляют свои позиции демократические институты, прежде всего свободные выборы. Однако и сегодня значительная часть населения с традиционным недоверием относится к ним и считает, что только «сильная рука» способна устранить неэффективность государственного аппарата.

12.2.2. Дуализм латиноамериканского права

> Переплетение правовых взглядов и норм в латиноамериканском праве весьма причудливо, и это затрудняет его «одномерный» прогноз.
>
> *Ю. А. Тихомиров*

Латиноамериканское право приобрело устойчивый характер в течение XX в.

В основном оно было кодифцировано по французской модели. Основные источники права — законы и подзаконные акты. Заметную роль играют акты делегированного законодательства. Отсутствует прецедентное право, судебная практика не является источником права.

Для национальных систем права Латинской Америки характерен определенный дуализм: в сфере частного права они сходны с системами романо-германского права, а в сфере публичного права они восприняли ряд основных положений из конституционного права США.

Общность исторической судьбы латиноамериканских государств, сходство социально-экономического строя и политической структуры породили в большинстве из них сходные правовые институты. Это позволяет говорить о латиноамериканском праве. Разумеется, это не исключает

достаточно существенных отклонений права ряда стран Латинской Америки от общей модели.

Латинская Америка сегодня освобождается от пассивного подражания иностранным политико-правовым моделям. Французское юридическое влияние в целом уменьшилось. Латиноамериканский законодатель стал чаще обращаться к другим источникам, особенно к итальянскому, немецкому и швейцарскому праву. Усиливается тенденция учреждения и развития государственно-правовых институтов местного, национального происхождения. Увеличивается региональное и одновременно взаимное правовое влияние стран Латинской Америки.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Какова судьба стран Латинской Америки, вставших на путь «строительства социализма» (Куба, Чили, Никарагуа)?
2. Как сказалась на государстве интеграция стран Латинской Америки в мировую экономику?
3. Каковы основные направления государственного развития?
4. В чем проявился дуализм латиноамериканского права?

12.3. Деколонизация и формирование институтов государства и права в странах Южной и Юго-Восточной Азии, на Ближнем и Среднем Востоке

12.3.1. Государственное развитие стран региона

> Сегодня, в век республик, когда наступает эпоха масс, демократия... стала абсурдом. На деле — налицо диктатура в фальшивом обличье демократии. Таково истинное лицо существующих политических режимов.
>
> *Муаммар Каддафи,*
> *политический деятель, лидер Ливии*

В странах Южной и Юго-Восточной Азии деколонизация прошла в форме отказа Великобритании и Франции от колониальных владений. В английских колониях неза-

висимость в целом была завоевана относительно мирным путем. Методы силового решения были скорее исключением (например, Малайя). Индии независимость была дарована. Однако ее разделение на Индийский союз и Пакистан породило новые проблемы, ставшие причиной острых столкновений (см. параграф 11.4).

Индийский союз и Пакистан подверглись модернизации. В Индии был взят курс на создание смешанной экономики. Государственному сектору и планированию отводилась важная роль в развитии страны при сохранении частного сектора.

В Пакистане обратились к развитию государственного сектора позже, но в целом в Пакистане он играл меньшую роль, чем в Индии. Политическое развитие этой страны оказалось тернистым: трижды в стране вводилось военное правление (в 1958, 1969 и 1977 гг.).

Вместе с тем получившие независимость страны столкнулись с одной и той же проблемой. Трансформация традиционных укладов жизни, столкновение со старым породили ностальгию по прошлому, принявшую форму выдвижения требований отказа от принципа светского государства. В Пакистане это требование было реализовано в 1979 г., когда было провозглашено исламское государство.

Довольно сложным был процесс образования независимых государств, расположенных на Индокитайском полуострове и на островах, простирающихся на юг в направлении Австралии. Древняя культура народов этого региона формировалась под воздействием индийской, китайской и исламской цивилизаций. Многие жители Индокитая по преимуществу буддисты, Индонезии, Малайзии и Брунея — мусульмане, Филиппин — христиане-католики. Сразу после окончания Второй мировой войны и Англия, Франция, и Нидерланды пытались восстановить свой контроль над утерянными колониями, что вызвало вооруженное сопротивление, которое и заставило, в конце концов, признать их независимость.

Во Вьетнаме и Лаосе осуществлялось «строительство социализма» по советскому образцу. В Кампучии, поскольку там после поражения проамериканского режима к власти пришли прокитайские коммунисты, была предпринята попытка сразу «построить коммунизм» по китайскому сценарию. Во второй половине 1980-х гг. данные страны столкнулись с кризисом. Вьетнам с 1986 г. решил

последовать примеру Китая и начал рыночные реформы при сохранении монополии компартии на власть.

Малайзия, Индонезия, Сингапур, Таиланд и Филиппины придерживались курса на развитие рыночных отношений, что дало им доступ к капиталам и новейшим технологиям. Постепенно они создали потенциал для ускорения развития, добились стабильно высоких темпов роста экономики и вошли в число «новых индустриальных стран». Все эти страны избежали обычной для государств «третьего мира» внешней задолженности. Здесь сформировались относительно стабильные демократические институты власти.

Существенные перемены произошли в арабских странах Ближнего и Среднего Востока[1]. Традиционной формой правления в странах Арабского Востока была монархия, зачастую имевшая абсолютистско-теократический характер. Сначала независимость получили арабские страны Северной Африки (кроме Алжира). Развитие государств этого региона шло разными путями. Если Марокко и Тунис стабильно придерживались прозападной политической ориентации, то в Алжире и Ливии к власти пришли противники сближения с Западом.

Прозападную политику проводил Египет — самая крупная по населению арабская страна. В зоне Суэцкого канала находились английские войска, а сам канал оставался иностранной собственностью. В 1952 г. в результате военного переворота король Фарук был свергнут, в стране установилась республика, которую возглавил Г. А. Насер, убежденный националист, стремившийся к полной самостоятельности Египта. В результате принятых актов о национализации все основные средства производства стали общенародной собственностью. Были проведены конституционные реформы. Сменивший Насера президент А. Садат взял курс на «либе-

---

[1] В регион Ближнего и Среднего Востока входят: Египет, Турция, Израиль, Иордания, Сирия, Ливан, Иран, Ирак, Пакистан, Афганистан, Саудовская Аравия, Кувейт, Бахрейн, Катар, ОАЭ, Йемен, Оман и др. Понятие Среднего Востока имеет двойную трактовку. В отечественной историографии под Средним Востоком понимали регион, лежащий на восток от Ближнего Востока, т.е. в этот географический регион входили Иран, Афганистан и Пакистан. В западной историографии, наоборот, понятие Среднего Востока гораздо более широкое, чем понятие Ближнего Востока. И если под последним на Западе в основном понимают исторический район возникновения цивилизаций Древнего мира, то под Средним Востоком подразумевают современный регион, который включает страны Северной Африки (От Марокко до Египта) и Ближнего Востока (включая Турцию и Иран).

рализацию экономики», проводя политику «открытых дверей» для иностранного капитала. С 1981 г. в течение 30 лет страной правил Х. Мубарак, ориентирующийся на США. В январе 2011 г. еще недавно спокойный и размеренный Египет вступил в полосу политического тупика и хаоса. Накопились настроения протеста. Х. Мубарак был свегнут.

По сходному сценарию развивались правящие режимы в Тунисе (глава государства Зин эль-Абидин Бен Али правил государством до своего свержения почти 33 года (с 1987 г.)), еще дольше (с 1978 г.) правил в Йемене Али Абдалла Салех. Коррупция, застой во власти, отсутствие реформ, политических свобод — характерные черты развития данных государств.

Оживление политической жизни наблюдалось и в других странах региона (Алжире, Иордании, Сирии и др.). В некоторых из них (в Сирии) во время гражданской войны предпринимались попытки реформ. Был проведен референдум по обсуждению новой Конституции страны. За ее принятие высказались почти 90% проголосовавших. В феврале 2012 г. президент Сирии Башар Асад подписал указ о вступлении в силу новой Конституции. Она существенно ограничивает власть президента и упраздняет главенствующую роль политической партии «Баас». Официально закрепляя многопартийную систему, этот документ содержит в себе пункты, реформирующие социально-экономическую жизнь государства. Но такие случаи носили единичный характер.

События в этих государствах Ближнего Востока, принявшие силовой характер, явились следствием того, что предпринимавшиеся здесь попытки реформ не привели к ожидаемым переменам. Это явилось и следствием краха американской политики в регионе. Так, Египет занимал второе место в мире после Израиля по объемам американской помощи. Ситуация стала ребром: или реформы без влияния извне, или революция. Ровно через год после свержения Х. Мубарака начались новые волнения в Египте. Это заставило новые власти ускорить регистрацию кандидатов в президенты, пойти на некоторые «подвижки» в политической жизни. Среди протестующих бóльшую часть составляла молодежь, 20% из них безработные (в том числе и молодежь с образованием), а большинство имевших работу жили на два доллара в день. Проблемы сохранялись, а победа на парламентских выборах «Братьев-мусульман» повлекла за собой усиление религиозного вмешательства в публичную власть.

Все перевороты, потрясения и замену власти в XX в. совершали прежде три силы: США с опекаемым Израилем, армия и исламисты. Мало вероятно, что в XXI в. будет иначе. Ясно одно: процессы передачи власти, выработки программ реформ должны проходить с участием всего спектра политических сил и завершаться свободными и честными выборами — в этом главный урок государственно-политического развития бывших колониальных и зависимых стран в Новейшее время.

12.3.2. Интеграция традиционного и европейского права

> Можно сказать, что нет ни одной страны в Африке и Азии, которая в той или иной степени не восприняла бы принципы европейского права, идет ли речь о праве английском, романском, советском.
>
> *Рене Давид*

После достижения независимости развитие национального права молодых государств Южной и Юго-Восточной Азии продолжалось на базе уже сформировавшихся в них соответствующих правовых систем. Так, новые государства, возникшие на базе английских колоний, практически оказались в сфере влияния и действия англосаксонской системы права.

Формой возникновения и фиксации правовых требований в ряде стран Азии явилось религиозно-догматическое право, которое в сочетании с государственным законодательством доколониального и колониального периодов образовывало, как и в других странах, так называемое традиционное право. В нем правовые и моральные нормы выступают в неразрывной связи, поэтому при решении конфликтов судьи руководствуются идеей примирения.

Традиционное право входит в качестве составной части в современную кодификацию права. Эта система права продолжает существовать благодаря механизму традиции и преемственности в восприятии и использовании принципов правового государства.

Политика вытеснения традиционных обычаев и замены их нормами современного права претерпела в новых условиях значительные изменения, связанные с ростом нацио-

нального самосознания народов молодых государств. Это отчетливо проявилось в их стремлении увязать процесс модернизации общественных и государственно-правовых форм с восстановлением своих традиционных ценностей.

В сфере права такой подход нашел свое выражение в интеграции (посредством законодательства и судебной практики) ряда норм и институтов традиционного права с действующими в этих странах положениями европейского права.

В праве мусульманских стран имели место три значительных феномена: 1) вестернизация мусульманского права; 2) кодификация разделов, которых не коснулась вестернизация; 3) упразднение специальных судов, призванных применять мусульманское право[1].

Несмотря на большое разнообразие правовых систем, возникших на базе бывших колониальных владений, они имеют сходство в основных моментах внутренней структуры гражданского, уголовного и другого права и самого юридического мышления.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Как проходила деколонизация стран Южной и Юго-Восточной Азии?
2. В чем особенности государственно-правового развития стран Ближнего и Среднего Востока?
3. Как интегрировалось традиционное и европейское право в регионах Южной и Юго-Восточной Азии, Ближнего и Среднего Востока?

12.4. Создание независимых государств и систем права в Тропической Африке

Процесс борьбы за освобождение от колониального гнета в Тропической и Южной Африке начался преимущественно после Второй мировой войны и сопровождался стремлением европейских государств-метрополий сохранить за собой контроль за подопечными территориями в любом виде.

---

[1] *Давид Р., Жоффре-Спинози К.* Основные правовые системы современности. С. 324.

12.4.1. Проблемы государственного строительства

Колониальные государства посеяли в Африке хаос, который продолжается по сей день.

Мигель Педреро

Молодые страны этой части Африканского континента начинали свой путь к независимости с низкого цивилизационного развития. Этим государствам, столкнувшимся с масштабными социально-экономическими проблемами (нищетой и низким образовательным уровнем населения, монокультурным аграрным и добывающим типом хозяйства, острым дефицитом капитала и прогрессирующей задолженностью, неэквивалентным торговым обменом, частными природными катастрофами, этническими и религиозными противоречиями и т.д.) пришлось испытать крайнюю политическую нестабильность. За первые 40 лет своего существования здесь постоянно происходили государственные перевороты.

Большая часть государств Тропической Африки получила независимость в 1960 г. (сразу 17 стран) — его называют годом Африки. Дальнейшая деколонизация шла труднее. Португалия пыталась до последнего удержать свои колонии. В Анголе и Мозамбике в ответ на это началось партизанское движение. Вскоре эти колонии стали независимыми.

Сложная ситуация возникла в Южной Родезии. Там проживало значительное белое меньшинство, в основном фермеры. Белые в 1965 г. провозгласили независимость Родезии и пытались создать государство по типу ЮАР[1]. Ни Великобритания, которой принадлежала Родезия, ни ООН не признали этой независимости, а африканцы — жители страны — начали вооруженную борьбу против расистского правительства. Оказавшись в изоляции, белые в 1979 г. сели с африканцами за стол переговоров. Была разработана новая Конституция, признающая равенство рас. В 1980 г. на ее основе были проведены выборы и провозглашена независимость нового государства — Зимбабве.

Последней территорией, не имевшей независимости, являлась бывшая германская колония — Юго-Западная

---

[1] *Кредер А. А.* История новейшего времени. М., 1997. С. 185.

Африка, мандат на управление которой был передан Южно-Африканской Республике (ЮАР) после Первой мировой войны. Африканцы с 1966 г. начали вооруженную борьбу за независимость, которая завершилась образованием независимого государства Африки — Намибии.

Развитие стран Тропической Африки оказалось сопряженным с большими трудностями. К моменту обретения этими странами независимости бóльшая часть населения была сосредоточена в традиционном секторе, где господствовали родоплеменные и полуфеодальные отношения. С течением времени относительно благополучными стали страны, которые сохранили или даже увеличили экспортный потенциал. Это экспортеры нефти (Нигерия, Габон), меди (Заир, Замбия), какао, чая и кофе (Кения). Высокие темпы роста населения сводят на нет все усилия по преодолению отсталости. Производство продовольствия хронически отстает от роста населения, и если бы не помощь международных организаций, значительная часть Тропической Африки оказалась бы зоной голода.

Получение независимости ускорило процесс складывания в Африке крупных народов, наций, однако искусственные границы создают препятствия для этого. Южнее Сахары не существует однонациональных моноэтнических государств. В то же время некоторые крупные этносы разделены государственными границами.

12.4.2. Правовая многослойность африканского права

> Африканское обычное право является правом групп или сообществ, а не правом индивидов.
>
> *А. Х. Саидов*

Во второй половине XX в., когда колонии Тропической Африки получили независимость, их правовые системы оказались «привязанными» в основном к романо-германской правовой семье.

В результате особенностей исторического развития право государств, обретших национальную независимость, сочеталось с элементами старого, с религиозным правом, обычным правом, которое действовало в относительно широкой сфере общественных отношений.

Следует отметить большие различия между народами данного региона Африки, разнообразие их обычаев и обычного права. Даже племена, населяющие соседние географические районы, могут в этом плане существенно различаться. Однако общей тенденцией является развитие национальной правовой системы.

К настоящему времени практически завершилась работа по унификации обычного права ряда народов. В некоторых странах проводились реформы, ставившие целью создание единой кодификации и законодательных, и обычных норм. Они были успешными лишь применительно к отдельным отраслям права.

Большие изменения претерпело уголовное право. В колониальный период в колониях действовали уголовные кодексы, основанные на праве метрополии. Наряду с этим местные суды рассматривали уголовные дела и руководствуясь сложившимися обычаями. После получения независимости некоторые страны включили положения западного права в уголовные кодексы.

Значительно сложнее оказалось проведение реформ в области гражданского, семейного и наследственного права. Дуализм законодательного и обычного права в этих сферах не был преодолен. Однако бесспорно то, что традиционное африканское обычное право утрачивает, а в некоторых случаях уже утратило многие свои первоначальные черты.

Современный этап развития права Тропической Африки характеризуется правовой многослойностью и отчетливой тенденцией к оригинальным юридическим конструкциям и способам регламентации. Общей тенденцией является постепенное формирование общетерриториальной правовой системы.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Каковы особенности образования независимых государств в Тропической Африке?
2. Как проходила деколонизация в странах Тропической Африки?
3. Какие изменения происходили в праве?
4. Что означает термин «правовая многослойность»?

Заключение

Закономерности, тенденции, ценностное содержание истории государства и права

Государство. Государство — сложнейший механизм. На его форму влияли различные факторы: политика господствующего класса, географическое положение, формы собственности, менталитет народа, его религия. Многое зависело от уровня государственного мышления представителей власти, патриотизма, трудолюбия, моральных ценностей, правосознания народа, мирного развития[1]. В своем величии, как и в своей жестокости, история всегда является творением людей.

Вклад во всемирную историю внесли народы всех континентов, а не только «типичные», «эталонные», преимущественно западноевропейские.

Существуют не только западные, но и восточные государственно-правовые традиции. Если смотреть на мир непредвзято, объективно, то Азия — это отнюдь не оплот дикости и варварства. Именно здесь возникли великие цивилизации: арабская, индийская, китайская.

Всякое государство, в отличие от родоплеменной организации общества, имеет свои специфические признаки: публичную власть, налоги, территориальное устройство, правовую систему. При всем своеобразии их становления и развития государствам были присущи сходные признаки, свойства. Выбор модели государственно-правового развития был тесно связан с типом культуры, состоянием эко-

---

[1] Специалисты подсчитали, что за 55 веков своего существования (а отсчет велся со времени появления письменности) человечество пережило около 15 тыс. войн. В этих войнах были понесены утраты в 3,6 млрд человеческих жизней, не считая исчезновения государств и целых народов. На этот период пришлось лишь 300 мирных лет — всего три века (см.: *Сахаров А. Н.* Русь на путях к «Третьему Риму». М., 2010. С. 155).

номики, зрелости общественных отношений, национальных и международных факторов.

Создание государства оказалось единственно возможным путем организации всей общественной жизни. Только через посредство государства человечество смогло подняться до более высоких форм социальной организации.

С древнейших времен и до XXI в. государства сталкивались с периодами подъема и упадка, восхождения, застоя, обратного движения общественных систем в ходе их развития. Так, в странах Древнего Востока государства возникли раньше, чем в античном мире, но их развитие по пути прогресса шло гораздо медленнее. Многие народы Африки, Американского континента имели высокий уровень производства и культуры еще до вторжения европейцев, но по ряду причин задерживались на ранней стадии. К сожалению, их политические и государственные системы, социальные, в том числе правовые, нормы того периода изучены слабо.

Деятельность государства, его функции были направлены прежде всего на сохранение устоев общества, оборону страны, охрану общественного порядка. Государство следило за тем, чтобы избежать социальных конфликтов, стремилось сохранить равновесие общественных сил.

Исторический опыт свидетельствует, что любая попытка реформаторов одним судорожным рывком сразу поднять социум на гораздо более высокую ступень общественного развития обыкновенно только разрушала достигнутое ранее и вовсе не способствовала достижению цели.

Особенно пагубным было огульное навязывание другим народам так называемых западных ценностей с помощью колонизации, культурной и религиозной экспансии (прежде всего католической).

Поспешное внедрение или усвоение западных государственных конструкций само по себе не могло гарантировать успеха проводимых преобразований. Многим странам Азии, Африки, Латинской Америки пришлось заплатить немалую цену за то, что в основу их были заложены сомнительные (прежде всего в плане практической реализации) государственные модели и схемы.

Еще в древности государство являлось не только орудием угнетения, но и организующей силой, что было шагом вперед в развитии любого общества. При необходимости оно вмешивалось в общественные и хозяйственные отношения, проводило мобилизацию трудовых ресурсов, особенно для

сооружения систем водоснабжения, строительства храмов, царских усыпальниц, при защите от стихийных бедствий и охране окружающей среды. Вместе с тем опыт государственного строительства дает возможность сделать вывод о том, что чрезмерное вмешательство государства в дела общества мешает прогрессу.

Незащищенность тех или иных групп населения, прав человека приводили к деспотической власти государства. Так было в Древнем Египте, Древнем Вавилоне, Древнем Китае и в других странах в древнейшее время.

При этом защита прав граждан была одной из причин живучести античных государств, Византии, Англии, Франции и др. Особенно это проявилось в таких формах государственного устройства, как город-государство, античный полис. Последний с точки зрения своей внутренней организации представлял собой закрытое государство, за бортом которого оставались не только рабы, но и чужаки-иностранцы, даже выходцы из других греческих полисов. Для самих же граждан полис являлся своего рода политическим микрокосмосом со своими священными для данного города формами политического устройства, традициями, обычаями, правом и т.д. Полис заменил у древних греков распавшиеся под влиянием частной собственности земельно-общинные коллективы гражданской и политической общиной.

Большие различия в экономической жизни, в остроте политической борьбы, в самом историческом наследии являлись причиной большого разнообразия внутреннего устройства городов-государств. Но безусловное преобладание в полисном мире имели различные формы государственного режима — аристократия, демократия, олигархия, плутократия и т.п.

Во многих греческих городах-государствах окончательному утверждению демократического строя предшествовала узурпация власти единоличными правителями, обычно выходцами из аристократической среды, но использующими свою власть для подрыва старых аристократических и патриархальных порядков. Такие режимы личной власти, получившие название тирании, установились повсеместно и способствовали укреплению частной собственности, ликвидации привилегий аристократии.

История знала различные формы государства: деспотические и теократические режимы правления, сословно-

представительную, абсолютную монархии, аристократические и демократические республики. В результате войн, насилия создавались огромные империи, которые рано или поздно распадались. Для характеристики государства важны не только его формы, но и методы осуществления власти.

Наличие демократической или авторитарной власти находится в прямой зависимости от социально-экономической системы. Бюрократия требует централизованной власти. При ней создание правового государства невозможно.

Политические, государственно-правовые системы в рамках одной общественно-экономической формации имеют много общего, а значимость отдельных институтов государства не остается бесследной. Любую государственную структуру целесообразно развивать лишь до определенных пределов, дальше она начинает пожирать саму себя, перестает реализовывать заданные функции, лишь умножая управленческий аппарат.

Мировая история государств развивалась под влиянием двух идей.

Первая идея — идея всемирного светского государства — зародилась еще во времена Римской империи, она определяла отношение Рима к иностранным государствам и народам.

Римский народ поддерживал идею политического единства, стремился провести ее даже в международных отношениях. Этот политический идеал Рима наложил печать на всю его историческую судьбу. Ради нее Рим жертвовал духовной стороной индивидуальной и общественной жизни, при этом вовсю использовал результаты деятельности народов, уже сошедших со сцены всемирной истории. Вместе с тем Рим осуществил иное историческое назначение — он объединил Древний мир, соединив все существовавшие тогда государства под своей верховной властью.

Сила была мерилом для определения прав и обязанностей римлян по отношению к другим народам. Они следовали известному афоризму международного права: «Право без силы — мечта». Римляне сформулировали ряд положений, определявших обязанности государства по отношению к «друзьям римского народа». Они считались гостями Рима, жили за счет государственной казны и пользовались особыми почестями, приписываемыми законом. Подобное не распространялось на варваров.

Таким образом, в период римской государственности войны и завоевания римлян служили орудием не только порабощения других народов, но и фактором сближения с ними, ознакомления с их культурой и цивилизацией, продуктами умственной и экономической деятельности.

Идеи Рима воплотилась при создании Священной Римской империи германской нации в Средние века. Эта империя объединяла многие существовавшие в то время государства.

Вторая идея связана с деятельностью христианской церкви, претендующей на всемирное господство. Она заключалась в том, что только всемирное христианское государство, объединяющее всех христиан, независимо от их национальности, может обеспечить справедливую жизнь и вечный мир.

Политическая карта мира после распада Римской империи на протяжении длительного времени была весьма пестрой. Наравне с государствами в различного рода отношения вступали и такие образования, как города и римская церковь. При этом римская церковь и папство долгое время претендовали на роль главной политической силы. Обычным явлением было принесение монархами присяги верности римской церкви. В сущности, власть монархов становилась легитимной только в том случае, если они получали благословение.

Средние века показали, что «чистых» явлений в общественном развитии не бывает. Варварский мир, уничтожая, перекраивая античное общество по своему образу и подобию, одновременно впитывал в себя все, что в той или иной мере годилось для новой жизни, что могло укрепить, усилить его мощь. Это во многом зависело и от того, в какой форме, с какой быстротой варварские королевства создавали свои государственные образования на новой территории. И еще это зависело от того, как справедливо отметил А. Н. Сахаров, с какой долей последовательности, глубины и ярости варвары разрывали традиции, связывающие мир уходящий и мир нарождающийся[1]. В ранних варварских королевствах сохранились спорадические явления старых социально-экономических отношений, не говоря уже о государственно-правовом наследии Рима.

---

[1] *Сахаров А. Н.* Русь на путях к «третьему миру». М., 2010. С. 149.

Развитие в эпоху феодализма, особенно в период феодальной раздробленности, такого института, как сюзеренитет, привело к тому, что в межгосударственные отношения вступали и отдельные вассалы. В связи с этим весьма сложным являлся вопрос о правосубъектности всех образований, вступавших в эти отношения. С правовой точки зрения тех времен все названные образования являлись субъектами права.

Здесь нужно иметь в виду, что в Средние века и позже, вплоть до образования централизованных государств, не возникали вопросы о том, кто может вступать в разного рода отношения. Роль всевозможных образований (не только вассалов, но и их сюзеренов, включая монархов), вступавших в те или иные государственные отношения, определялась главным образом их экономической и военной мощью. Основой такой мощи выступала земля, территория. Территория являлась собственностью монарха (сюзерена). Только собственность на землю давала монарху, как и его вассалам, власть.

Поэтому Средние века, эпоха феодализма, характеризуются постоянными войнами, главным образом за территории, господством кулачного права, грубого произвола.

С древних времен конфликты были жестокими. Не щадились ни раненые, ни женщины, ни дети и старики. Уничтожались строения и посевы. Неизвестен был и институт военного плена. Пленные подвергались уничтожению либо продавались в рабство.

Все это обусловило появление различных проектов нового устройства христианского мира и других миров.

В Новое время человечество впервые осознало, что оно обречено жить в одном географическом пространстве. Миссионерский порыв Средневековья, постепенное освоение человеком Мирового океана приблизили друг к другу страны и народы. Однако это сближение далеко не всегда было добровольным. История сложилась так, что Западная Европа осуществляла всемирную экспансию (распространение влияния), сделав свой тип цивилизации господствующим на планете. Некоторые европейские государства выдвинули в качестве важнейшей ценности — личность, признание ее прав и свобод, что привело, с одной стороны, к ускорению политических процессов в странах Запада и становлению там гражданского, «открытого» общества, а с другой — к улучшению условий существования человека.

Европейской цивилизации противостояли общества, построенные на приоритете традиции, обычно имеющей сакральный (священный) характер. В традиционных цивилизациях распространялась вера в невозможность и ненужность изменения хода вещей и предназначенной человеку судьбы.

К началу Нового времени практически весь неевропейский мир был представлен традиционными обществами, подвергшимися трансформации. Но и в самих странах Запада Новое время стало эпохой великих изменений, определивших облик современного мира. Наиболее крупными из них были буржуазные революции, создание и распад колониальных империй.

Периодизация новой истории во многом связана с представлением об этом периоде как об уже ушедшем в прошлое времени безраздельного господства капиталистических отношений и класса буржуазии. Однако можно предположить, что мы все еще живем в Новое время, поскольку продолжает свое существование государственность, основанная на западных ценностях тех лет.

Ныне как никогда актуально звучат слова, написанные анонимным автором в журнале «Квотерли ревью», вошедшие в «Капитал» К. Маркса: «...капитал боится отсутствия прибыли или маленькой прибыли, как природа боится пустоты. Но раз имеется в наличии достаточная прибыль, капитал становится смелым. Обеспечьте 10%, и капитал согласен на всякое применение; при 20% он становится оживленным, при 50%, положительно, готов сломать голову, при 100% он попирает ногами все человеческие законы, при 300% нет такого преступления, на которое он не рискнул бы, хотя бы под страхом виселицы... Доказательство: контрпропаганда и торговля рабами».

Сегодня капитализм в глубоком кризисе. Это признают даже те представители мировой буржуазии, которые после краха социализма в Европе пребывали в эйфории. Тогда многие твердили, что социализм и коммунизм «мертвы». Изменились настроения после современного кризиса. Через два десятилетия после падения социализма в части Европы победное настроение стран с капиталистической экономикой исчезло. Первый затяжной капиталистический кризис XXI столетия показал, что встал вопрос о неопределенности будущего буржуазного государства.

Есть ли будущее у капиталистических стран? Допустим, что апологеты этого государственного строя правы и этот

строй будет существовать еще долго. Но тогда возникает вопрос: какое будущее ждет человечество, если сохранится государственный строй стран Западной Европы и США, возникший более двух столетий назад?

Новейшее время (XX—XXI вв.) стало поистине противоречивым в государственно-правовой истории. Для большинства народов мира оно стало переломной вехой в их развитии. Целые регионы были охвачены социальными и национально-освободительными революциями, в результате крушения колониальных империй возникли новые государства, шел трудный процесс смены социального и государственного строя, в ряде стран возникла социалистическая государственность. Государство и право претерпевали важные и вместе с тем далеко не однозначные изменения.

Вместе с тем XX в. был жестоким временем, отмеченным гражданскими и мировыми войнами, впервые охватившими бóльшую часть населения земного шара. Между многими народами сохранялась отчужденность самого различного порядка (идеологического, религиозного, национального и т.д.), в значительной мере обусловленная неравномерностью их исторического развития. Это особенно отчетливо проявилось во взаимоотношениях между социалистическими и капиталистическими странами.

Государственно-правовая история многих стран была насыщена кризисами, «скачками», «зигзагами». В Новейшее время раскрылись подлинные реалии государств «либеральной демократии», ее позитивные и негативные стороны. Поэтому в современном движении к демократии следует помнить о необходимости дифференцированного подхода к демократическим институтам, недопустимости бездумного копирования иностранного опыта. Необходимы глубокое и всестороннее осмысление и учет национальной истории.

В связи с огромным влиянием, которое в Новейшее время экономические, информационные и экологические процессы оказывали почти на все стороны жизни, применительно к государству более остро встает вопрос о соотношении и роли внутренне заложенной предопределенности и внешних условий, их влиянии на развитие государства. Внешние факторы не могут перечеркивать духовное состояние народа. Поэтому, например, Китай, Вьетнам и Куба имеют такое же право на коммунизм, какое имеют мно-

гие арабские страны на ислам как идеологическую основу своей государственности.

Существенное влияние на стабильность политического строя, как показывает государственный опыт Китая, Индии, оказывают обычаи населения, сложившаяся система духовных ценностей. Они устойчивы и даже консервативны, уходя своими корнями в историческую память народа и обретая силу традиции. Оберегая устойчивость общества, они нередко сдерживают процесс его обновления. Никто не в силах разорвать пуповину, связывающую его с прошлым. Все лучшее, все ценное из истории — святость труда, благополучие семьи, дух инициативы, предприимчивости, уважение к личному достоинству каждого — укрепляло стабильность государства.

История государства имеет свою специфику. О ней можно судить по документам: памятникам права, свидетельствам политической истории и другим официальным источникам, — но все они требуют объективной оценки с учетом происхождения документа, его автора и конкретной обстановки его создания. Без письменных источников государственно-правовая история может стать лишь сборником легенд и анекдотов. Необходимо привлечение не только политико-юридических данных, но и знания истории хозяйственного быта, культуры народов, их общественного сознания.

Право. Право — одна из вершин человеческой цивилизации. Уже в древности появились суждения о том, что закон и право не только средства удержания власти, повиновения, послушания подданных. Право следует рассматривать как часть общечеловеческой культуры. В нем юридически закреплялись не только угнетение, но и социальные, нравственные представления, имеющие гуманное содержание.

В своем развитии право также прошло несколько исторических этапов. Периодизация его истории носит условный характер, так как правовые нормы возникали по мере объективной необходимости.

Существовали и ныне существуют разные правовые системы: континентальная (романо-германская), англосаксонская, исламо-индуистская и социалистическая. Каждая из систем имеет свою основную правовую идею. Так, в англосаксонской системе общее право дополняется правом справедливости. Поскольку Великобритания была крупнейшей колониальной державой, ее право получило

распространение во многих странах мира. В результате и ныне почти треть населения Земли живет по нормам англосаксонского общего права.

Право появляется одновременно с государством в качестве обязательных правил поведения, им формулируемых, применяемых и охраняемых от нарушения. Вначале оно действует в виде фиксированных обычаев, выгодных имущему сословию, позднее их дополняют и заменяют нормы права, законы. Правовые предписания заняли ведущее место среди других социальных норм: обычаев, традиций, норм морали, религиозных канонов.

Происхождение права подчинено действию тех же закономерностей, что и возникновение государства. Оно порождено теми же условиями: общественным разделением труда, частной собственностью, эксплуатацией, имущественным неравенством, социальным расслоением. Право ускорило разрушение остатков родового строя, прежних социальных норм. Разделение умственного и физического труда также диктовало отказ от родовых традиций и обычаев.

Памятники права стран Азии испытали влияние индуизма, буддизма, конфуцианства, ислама. Как известно, в наши дни три религии — буддизм, христианство и ислам — являются мировыми. Все они взаимодействовали и взаимодействуют с правом. Их взаимодействию с правом присущи закономерности, свойственные диалектике общего, особенного и единичного[1].

---

[1] По прогнозам В. К. Самигуллина, религиозно-правовая карта мира уже к середине XXI в. будет сильно отличаться от существующей в настоящее время. Если век назад буддисты составляли 20% мирового населения, то ныне их 5%. Сегодня в мире 2 млрд христиан, ожидается, что через полвека их будет 2,6 млрд, причем наибольшее количество их будет приходиться на южные страны. Эра западного христианства прошла, наступает эра южного христианства. Точного числа мусульман никто не знает. Сегодня число арабов, исповедующих ислам,— 240 млн, предполагается, что их число будет исчисляться миллиардами. В общей численности населения стран Европы и других континентов их доля будет возрастать. Предполагается, что среди 25 наиболее крупных стран мира в 2050 г. будет преобладать либо христианство, либо ислам, что США, Бразилия, Мексика будут преимущественно христианскими странами, а Пакистан, Саудовская Аравия, Турция, Иран — преимущественно мусульманскими, Россия, Филиппины, Германия, Конго (Киншаса) будут преимущественно христианскими странами со значительным числом мусульман, а Египет, Индонезия, Судан — преимущественно мусульманскими странами со значительным христианским меньшинством (см.: *Самигуллин В. К.* Правовая традиция. Казань, 2009. С. 113).

Соблюдение норм права, законов в отличие от обычаев, норм морали обеспечивалось силой государственного принуждения. Право выполняло функции социального регулирования общественных отношений. Оно долгое время закрепляло неравенство. Законы и другие правовые нормы отражали волю, интересы знати, господствующего слоя общества.

Право неразрывно связано с нравственностью. По мнению знаменитых юристов древности, оно призвано утверждать идеи уважения личности, способствовать достижению социальной справедливости для свободных людей. Многие мыслители издревле осознавали глубинные связи между нравственностью и социальным развитием общества. Закон милующий лучше закона карающего. Законы обычно содержали перечень, реестры преступлений и наказаний, осуждали злую волю, умысел. Но в них можно было обнаружить понятия совести, гуманности, справедливости и даже милосердия. В них косвенно отражались нормы общественной морали.

Особую значимость для всякого народа имеют идеалы, которые отражают достижения культуры, этики. К ним относятся понятия общечеловеческой морали, демократии и свободы, защиты достоинства человека и гражданина. Где их нет, там отсутствует прогресс.

Сами по себе эти идеалы не сулят ни совершенного общества, ни совершенного человека. Но их соблюдение положительно влияло на качество цивилизации, ее политической системы. Эти незыблемые ценности по-разному воспринимались в условиях деспотизма или демократии.

Там, где законы нравственные и юридические расходились, возникала почва для анархии, что усугубляло трагедию народа. Росла преступность, шел процесс упадка государства. Без социальных норм, без писаных законов общество придет к хаосу.

На протяжении всей истории мыслители пытались понять сущность законов. Интересные суждения принадлежат правителю Древнего Вавилона Хаммурапи, составителям Законов Ману, китайским мыслителям Конфуцию, Шан-Яну и др.

Знаменитые правоведы Древней Греции, Рима знали, что монархия и суровые законы предпочтительнее тирании, где царят произвол и беззаконие. Они высоко оценивали свободу мнений и принципы народовластия. Право пони-

мали как меру свободы личности и государства, между этими понятиями не было антагонизма.

Право всегда действует среди людей, оно в какой-то степени является посредником между людьми и государством. И в древности человек искал в законе покровительство, безопасность, надеялся на защиту своих прав и интересов, а при экстремальных ситуациях видел в законе свой последний шанс на спасение.

С развитием цивилизации и принципов гуманизма все более проявлялась общечеловеческая ценность права.

Вместе с тем в перечне наказаний в период Древнего мира и Средневековья преобладали суровые санкции, применялись жестокие и мучительные наказания. Они считались универсальным средством кары, возмездия. Такой взгляд соответствовал правовым воззрениям тех лет.

Один из взглядов на преступление состоял в том, что преступники — это просто плохие люди; единственный способ, которым с ними можно иметь дело, — это наказывать их. Чем серьезнее преступление, тем сильнее должны сломить совершившего его. Эта позиция сохранялась в течение многих веков, поддерживается она порой и сегодня.

В период Средневековья в Европе на протяжении многих лет наказания были настолько жестокими, насколько можно было вообразить. Людей вешали за кражу куска хлеба, клеймили, калечили. Некоторых правонарушителей, особенно обвиняемых в религиозных и государственных преступлениях, пытали до смерти.

Наказания становились публичным спектаклем. Чтобы наблюдать казнь, собирались толпы, люди заключали пари на то, как долго будет вопить преступник, поджариваемый на костре. Однако жестокие наказания не срабатывали. Преступность не снижалась на протяжении сотен лет, несмотря на все ужасы казней. Это происходило потому, что сами наказания делали людей бессердечными. Постепенно крайние меры наказания поощрялись все менее и менее и, наконец, полностью исчезли.

Еще в древности и в Средневековье сознавали, что страх хотя и в состоянии обуздать порок, но ему не дано превратить порок в добродетель.

Однако даже самые продуманные законы неспособны сдержать бесконтрольность репрессивного аппарата, защитить человека перед тоталитарным государством, если

общество не имеет рациональной организации судебной системы.

Право призвано защищать жизнь и личное достоинство человека, охранять его имущество, собственность, быть гарантом против любых форм произвола и беззакония. Умаление его роли порождает правовой нигилизм. Во многих странах веками власть стояла выше закона. Их культуре была чужда идея «естественного права», признающего изначальную свободу личности. Поэтому в таких странах никогда не существовало подлинного гражданского общества.

В идеале власть закона должна стоять выше силы власти. Сила права, законов определяется не их логической безупречностью и не могуществом карательного аппарата. Она основана на способности права выражать волю народа и его устремления.

Первое десятилетие нового, XXI в. не стало обнадеживающим, предвещающим обновление и умиротворение по сравнению с жестоким и драматическим минувшим столетием. Незатухающие кризисы во многих регионах Земли, угроза, а затем и проявление массового террора, крупномасштабные военные действия, революции, чреватые не только реальным противостоянием цивилизаций, но и реальной войной, — все это порождения начала XXI в.

ПРИЛОЖЕНИЯ

Краткий словарь терминов

Авилум — привилегированная категория свободных жителей Вавилона, полноправные общинники.

Автократор — «самодержец» — часть титула византийского императора. Полный титул — василевс (царь).

Адат — неписаные законы, правовые обычаи в мусульманских странах, признаваемые шариатом.

Аллод — свободно отчуждаемая земельная собственность в раннефеодальных государствах Западной Европы.

Апелла — народное собрание в Древней Спарте.

Ареопаг — 1) в Древних Афинах орган власти, состоявший из пожизненных членов — представителей родовой аристократии и осуществлявший государственный контроль, суд и другие функции; 2) в переносном смысле собрание авторитетных лиц для решения каких-либо властных вопросов стратегического или тактического характера.

Аристократия — наиболее привилегированное сословие; ряд преимуществ сохраняет оно и в буржуазном государстве; привилегированная верхушка какого-либо слоя, класса, общества.

Архагеты — два «царя» в Древней Спарте.

Архонт — важное должностное лицо в древнегреческих полисах. В Афинах в VII в. до н.э. коллегия архонтов состояла из девяти лиц.

Ассиза — 1) в средневековой Англии и Франции собрание феодалов; 2) выездной суд с участием присяжных заседателей; 3) судебный иск о праве на земельный участок.

Атимия — бесчестье, процедура лишения политических и гражданских прав в Древней Греции.

Аутодафе («акт веры») — 1) торжественное оглашение приговора инквизиции; 2) исполнение приговора инквизиции — публичное сожжение на костре. Впервые было применено в XIII в. Последнее аутодафе совершено в Испании (Валенсия) в 1826 г.

Бакуфу — военно-полевая ставка, правительство трех династий сёгунов в Японии.

Бальи — назначаемый королем чиновник в средневековой Франции, глава бальяжа (округа королевского домена) с фискальными и судебно-полицейскими функциями.

Барон — непосредственный вассал короля (в период становления феодальной иерархии); позднее — дворянский титул.

Барщина — форма феодальной земельной ренты. Существовала в виде бесплатного принудительного труда зависимых крестьян в хозяйстве феодала.

Басилий (василевс) — правитель небольшого поселения, вождь племени. В Спарте — царь; в Византии — титул императора.

Бенефиций — земельное владение, пожалованное сеньором в пожизненное пользование вассалу при условии несения им военной или административной службы.

Билль — в Великобритании, США и других странах законопроект, вносимый на рассмотрение парламента.

Богдыхан — титул императора Китая.

Буддизм — одна из трех (наряду с христианством и исламом) мировых религий. Возник в Древней Индии в VI—V вв. до н.э.

Буле (булэ) — 1) совет старейшин в гомеровской Греции; 2) совет четырехсот и совет пятисот при Солоне и Клисфене.

Булла — 1) округлая металлическая печать, обычно скреплявшая папские, императорские, королевские акты; 2) распоряжение, послание, обращение римского папы, скрепленное круглой печатью.

Бюргерство — жители европейских средневековых городов. С развитием социальной дифференциации бюргерами стали называть лишь представителей зажиточных слоев городского населения.

Бюрократизм — система казенно-формального управления, ведения важных государственных и общественных дел.

Вакуф — неотчуждаемая и освобожденная от налогов собственность, переданная мусульманским мечетям, медресе и т.д. на какие-либо религиозные и благотворительные цели.

Варна — сословная общность в Индии.

Вассалитет — система отношений личной зависимости феодалов-вассалов от феодалов-сеньоров, распространенная в средневековой Европе.

Веды — древнейшие памятники индийской религиозной литературы.

Вергельд — денежная компенсация за убийство свободного человека, установленная в германских «варварских правдах».

Вето — отмена какого-либо решения. В государственном праве запрет, налагаемый одним органом государственной власти (главой государства) на решение другого органа. Институт вето возник в Древнем Риме.

Виконт — дворянский титул в странах Западной Европы.

Виллан — крестьянин в Италии, Германии, Франции, лично свободный, но находящийся в поземельной зависимости от феодала. В Англии до XV—XVI вв. — крепостной крестьянин.

Владыка — повелитель, властелин; лицо, обладающее властью, часто неограниченной; верховный правитель, государь; церковное титулование архиерея, епископа.

Вотирование — голосование (в парламенте, на собрании).

Вотум — решение, мнение, выражение путем голосования; вотум доверия или вотум недоверия — выражение парламентом путем голосования одобрения или неодобрения деятельности правительства, министра.

Вотчина — крупная феодальная земельная собственность, передаваемая по наследству, в пределах которой феодал обычно обладал правом иммунитета.

Всадники — 1) второй имущественный разряд граждан Древних Афин после реформы Солона; 2) привилегированное сословие в Древнем Риме.

Гана — город-государство, община в Древней Индии.

Гегемония — руководство, первенствующее положение в чем-либо, в том числе и во властных структурах.

Гелиэя — судебный орган в Древних Афинах.

Геоморы — сословие земледельцев в Аттике.

Герусия — совет старейшин (геронтов) в Древней Спарте.

Герцог — военный вождь у племен древних германцев; в период формирования феодальных отношений превращается в крупного феодального владетеля. В XV—XVII вв. — один из высших феодальных титулов.

Глосса — краткое примечание или пояснение к отдельным словам какого-либо юридического произведения, сделанные между строчками или на полях книги.

Гомстеды — земельные участки, которые предоставлялись на льготных условиях для колонизации малозаселенных земель в США.

Граф — дворянский титул, выше баронского и ниже княжеского, а также лицо, носящее этот титул.

Гэнро — совет старейшин при монархе в Японии до 1940 г.

Даймё — крупные землевладельцы и влиятельные князья в Японии.

Дворянство — второе привилегированное сословие феодального общества. Состояло из крупной земельной аристократии и массы средних и мелких светских землевладельцев. Вместе с церковными землевладельцами составляло класс феодалов.

Декрет — нормативный акт, изданный главой государства или правительства, высшим органом государственной власти и управления. Понятие «декрет», возникшее еще в Древнем Риме, используется в практике современных государств.

Демиурги — сословие ремесленников, художников, врачей в Греции.

Джати — первый помощник фараона в Древнем Египте.

Джентри — в средневековой Англии «новое дворянство», землевладельцы, связанные с капиталистическим хозяйством. Представители нового дворянства применяли наемную рабочую силу в сельском хозяйстве, сдавали землю в аренду крупным фермерам, повышали доходность своих поместий, улучшая агротехнику. Также занимались торговлей и предпринимательской деятельностью.

Диван — в ряде мусульманских стран высший правительственный орган, специальная правительственная канцелярия.

Диктатор — 1) правитель, пользующийся неограниченной властью; 2) лицо, ведущее себя по отношению к другим властно, нетерпимо.

Династия — ряд последовательно правящих монархов из одного рода, сменяющих друг друга по праву родства и законам престолонаследия.

Дистрикт — тот или иной округ (административный, судебный, избирательный) в некоторых странах.

Диоцез — административная единица в Византии.

Домен — 1) наследственное земельное владение короля в странах Западной Европы; 2) часть поместья феодала, на которой он вел собственное хозяйство.

Доминион — до 1931 г. самоуправляющаяся часть Британской империи.

Дофин — титул наследника престола в странах Западной Европы.

Дхармашастра — в Древней Индии жанр брахманских произведений, комментирующих священные книги индусов — Веды со ссылками на древних мудрецов.

Епархия — церковно-административный округ, управляемый архиереем (епископом).

Епископ — высшее духовное лицо, глава церковно-территориальной единицы в православной, католической, англиканской церквах. Иерархическое деление епископата: патриарх, митрополит, архиепископ, епископ.

Ересь — одно из наиболее тяжких преступлений в средневековом праве, представлявшее собой отклонение от официальной доктрины церкви в вопросах догматики, культа, организации.

Звездная палата — специальное отделение Тайного совета в средневековой Англии с функциями чрезвычайного суда.

Земское право — в средневековой Германии местное право (право отдельных земель).

Золотая булла — издана германским императором Карлом IV в 1356 г. Утверждала порядок избрания императора коллегией курфюрстов.

Иджма — один из источников мусульманского права, суждения по религиозно-правовым вопросам, высказанные сподвижниками Мухаммеда и авторитетными богословами.

Икта — в Арабском халифате пожалованное за службу землевладение.

Илоты — коренные жители Спарты, ставшие государственными рабами.

Имамат — в шиитской государственно-правовой концепции важнейший институт реализации государственной и духовной власти. Означает сосредоточение всех властных полномочий в руках непогрешимого имама, который наделяется качествами полубожественного правителя, стоящего над обществом и государством.

Иммунитет — право феодала осуществлять в своих владениях некоторые присущие центральной власти функции (например, суд, сбор налогов). Обычно такое право предоставлялось королевской грамотой.

Империя — монархическое государство, глава которого, как правило, носил титул императора; государство, имевшее колониальные владения.

Импичмент — официальное обвинение, выдвигаемое, как правило, нижней палатой парламента против высшего должностного лица с последующим привлечением его к ответственности в виде отстранения от должности.

Инаугурация — торжественный акт вступления в должность главы государства, официальная церемония принятия власти.

Инвеститура — 1) светская инвеститура означала юридический акт введения вассала во владение феодом; 2) духовная инвеститура — утверждение епископов, аббатов в духовном сане.

Инквизиция — судебно-следственное учреждение католической церкви для борьбы против еретических движений и свободомыслия. В практике инквизиции судопроизводство велось тайно, с применением жестоких пыток. В качестве наказания использовались публичное отречение, штрафы, тюремное заключение. Наиболее часто еретики приговаривались к публичному сожжению на костре (аутодафе).

Истеблишмент — государственные, общественно-политические и экономические институты и организации, обладающие властью и влиянием в обществе, а также лица и группы, занимающие в них ключевые позиции и пользующиеся своим привилегированным положением.

Кади, кадий — мусульманский судья, назначенный главой государства для рассмотрения гражданских и уголовных дел и вынесения решения на основе норм шариата и адатов.

Камерарий — одно из высших должностных лиц во Франкском королевстве и других государствах, ведавшее поступлениями в казну и дворцовым имуществом.

Канон — свод положений, норм канонического права, имеющих догматический характер.

Канцлер — федеральный канцлер — глава правительства в ФРГ и Австрии; высший гражданский чин в дорево-

люционной России (установлен в 1709 г.); одно из высших должностных лиц (в Великобритании лорд-канцлер — председатель палаты лордов).

Капитулярии — законы и распоряжения франкских королей из династии Каролингов. «Капитулярии о поместьях» — инструкция Карла Великого о хозяйственной организации королевских поместий.

Кардинал — духовное лицо, в иерархии католической церкви стоял после римского папы, выше епископа. Назначается римским папой, является ближайшим его помощником по управлению церковью.

Каста — сравнительно замкнутая, наследственная, социальная общность, обособившаяся вследствие выполнения специфических профессиональных функций.

Каудильо — в ряде стран Латинской Америки название диктатора.

Квестор — один из магистратов Древнего Рима, ведавший финансовыми расходами и расследованием некоторых уголовных дел.

Квота — доля, норма чего-либо допускаемого (в системе налогов, производства, сбыта и т.п.); при пропорциональной избирательной системе — количество голосов, необходимое для избрания депутата.

Керлы — рядовые свободные общинники у англосаксов.

Кисас — в мусульманском праве наказание по принципу талиона за убийство и нанесение телесных повреждений.

Кияс — в мусульманском праве принцип решения дела в суде по аналогии права.

Колон — с IV в. прикрепленный к земле крестьянин, которому запрещено покидать свое поселение.

Колония — страна или территория, находящаяся под властью иностранного государства (метрополии), лишенная политической и экономической самостоятельности и управляемая на основе специального режима.

Комиции — народные собрания в Древнем Риме (куриатные, центуриатные, трибутные).

Комиссар — должностное лицо, облеченное правительством особыми полномочиями. Во Франции — представитель правительства, осуществляющий надзор за деятельностью местных органов власти.

Коммендация — акт перехода под покровительство более могущественного лица в Западной Европе в период раннего Средневековья. Такой акт мог оформлять как отно-

шения вассалитета внутри класса феодалов, так и личную зависимость крестьянства от феодала.

Коммуна — административно-территориальная единица в некоторых странах.

Конвент — во Франции высший законодательный и исполнительный орган республиканской власти (21 сентября 1792 г. — 26 октября 1795 г.); в некоторых странах составная часть названия политических партий, организаций.

Конклав — собрание кардиналов для избрания папы римского. По обычаю, коллегия кардиналов заседает в изолированном помещении — в Сикстинской капелле («под ключом»), что должно способствовать скорейшему избранию папы. Конклавы собираются с 1274 г.

Конкордат — договор между монархом (правительством) какого-либо государства и римским папой о положении и деятельности католической церкви на территории этого государства.

Консистория — 1) государственный совет при римском императоре; 2) правительственный орган в Византии; 3) орган духовного или светского управления в государствах Западной Европы.

Контрасигнатура — правило, согласно которому акт главы государства для своей законной силы нуждается в подписи соответствующего министра.

Консул — 1) должностное лицо, назначенное в качестве постоянного представителя в каком-либо городе или районе другого государства для защиты юридических и экономических интересов своего государства и его граждан; 2) в Древнем Риме титул двух высших должностных лиц, избиравшихся на один год. В период империи звание консула присваивалось как почетный титул.

Копигольд — в средневековой Англии зависимое землевладение, связанное с личными и поземельными повинностями крестьянина.

Корона — символ монархической власти: 1) кольцеобразный головной убор из золота или серебра, украшенный драгоценными камнями и жемчугом — знак монаршего (царского, королевского, императорского) достоинства; 2) в монархических государствах — понятие государственной власти. В этом смысле, например, употребляются выражения: в интересах короны, борьба за корону.

Курия — в некоторых странах разряд избирателей, образуемый по сословному, имущественному признаку, например дворянская курия; римская (папская) курия — верховный правящий орган католической церкви.

Курфюрсты — светские и духовные князья Священной Римской империи, которые с XIII в. пользовались правом избрания императора.

Кутюмы — в средневековой Франции территориальные правовые обычаи отдельных регионов.

Кэрл — свободный крестьянин у англов и саксов.

Ландтаг — орган сословного представительства в средневековых германских княжествах. Состоял из местного дворянства, духовенства и представителей земских городов.

Легат — 1) у древних римлян посол, отправившийся в чужие земли с политическими поручениями, помощник полководца; наместник провинции; 2) уполномоченный папы римского, направляемый с особой миссией в какое-либо государство.

Легислатура — законный срок полномочий, а также фактический период деятельности законодательного органа.

Легитимация — признание или подтверждение законности какого-либо права или полномочия; документы, удостоверяющие это право или полномочия.

Лен — в средневековой Германии первоначально означал бенефиций, а затем феод.

Ленное право — совокупность норм права в средневековой Германии, регулировавших отношения между сеньором и вассалом.

Ликторы — служители (почетные стражи), сопровождавшие и охранявшие высших должностных лиц — магистратов.

Литургия — в Древних Афинах особая повинность в пользу государства, возлагавшаяся на богатых граждан.

Лобби (лоббизм) — теневое, закулисное давление на власти, торг с властями, лицами, облеченными властью; широко распространенная ныне в демократических странах система содействия принятию или отклонению какого-либо законопроекта.

Лорд — феодальный землевладелец в средневековой Англии; позже — собирательный титул английского высшего дворянства, присваивался пэрам, входившим в палату лордов английского парламента. С XIX в. титул жалуется также представителям буржуазии, деятелям науки и культуры.

Лугаль — господин, большой человек. Титул правителей ряда древнейших государств в Месопотамии.

Люй — совокупность уголовно-правовых норм в средневековом Китае.

Магистрат — государственная должность, должность начальника: 1) в Древнем Риме лицо, занимавшее государственную должность, представитель власти, например консул, претор, трибун и т.д.; 2) в ряде стран городское управление муниципалитета; 3) в Великобритании судья, член городского магистрата; 4) во Франции лицо, отправляющее функции правосудия и прокурорского надзора.

Майорат — система наследования, при которой вся недвижимость и титул переходили нераздельно к старшему сыну умершего или к старшему мужчине в роде.

Майордом — высшее должностное лицо во Франкском государстве при Меровингах (конец VII — середина VIII в.).

Марка — сельская община, для которой характерна частная собственность на пахотные земли и общинная собственность на пастбища, леса и другие угодья.

Маркиз — феодальный титул.

Метеки — переселившиеся в Древние Афины свободные граждане других греческих полисов, лишенные политических прав и платившие особый налог.

Микадо — титул императора Японии.

Министериалы — высшие должностные лица во Франкском королевстве.

Мисдиминор — в средневековой Англии менее серьезное уголовное преступление, за совершение которого не могла быть назначена смертная казнь.

Мульк — вид частной собственности на землю в Арабском халифате.

Ном — область, страна, округ, местопребывание: 1) греческое наименование основной административной единицы Древнего Египта (каждый ном имел центр, войско, герб, богов-покровителей); 2) основная административно-территориальная единица в современной Греции.

Номарх — правитель нома, лицо, возглавлявшее ном в Древнем Египте, а в самом номе — его административный аппарат, войско, суд; лицо, ведавшее ирригацией и контролировавшее сбор налогов.

Общее право — в широком смысле: особая правовая семья англосаксонского права; в узком смысле: право-

вая система, исторически сложившаяся в средневековой Англии из решений королевских судов и королевских судебных приказов, противопоставляемая статутному (парламентскому) праву и праву справедливости.

Оммаж — церемония заключения вассального договора между сеньором и вассалом.

Ордалия — «божий суд» — испытание водой, огнем, крестом и др. в целях установления виновности.

Ордонанс — вид королевского указа в средневековой Западной Европе.

Остракизм — в Древних Афинах особая процедура в народном собрании для выявления лиц, угрожавших основам демократии.

Палата шахматной доски — высший финансовый орган в средневековой Англии, выполнявший функции счетной палаты и суда по делам о преступлениях финансовых чиновников.

Пандектное право — система норм рецепированного римского права, утверждавшаяся в Германии в XVI в.

Панчаят — общинный совет с судебными полномочиями в Индии.

Парижский парламент — высший королевский апелляционный суд в средневековой Франции.

Партикуляризм права — устойчивое сословное и территориальное деление права (ленное, городское, земское), отсутствие целостной национальной системы права.

Патриции — в Древнем Риме первоначально все коренное население, входившее в родовую общину, составлявшее римский народ и противостоявшее плебеям, затем родовая аристократия.

Перегрин — представитель завоеванной страны или подданный иностранного государства, не имевший гражданских прав в Древнем Риме.

Периэки — неполноправное свободное население Спарты.

Плебеи (плебс) — простой народ, толпа: 1) в Древнем Риме первоначально свободное население, не входившее в родовую общину; в V—III вв. до н.э. оно добилось включения в состав римского народа, уравнения в правах с патрициями; 2) в переносном смысле — простолюдины.

Полис — город-государство в Древнем мире (Греция, Рим), состоявший из самого города и прилегавшей к нему территории.

Право справедливости — система права Англии, возникшая в конце XIV—XV вв. благодаря решениям суда лорда-канцлера, выносившимся от имени короны на основе норм римского и канонического права.

Прево — глава административного округа в средневековой Франции.

Прекарий — в раннесредневековой Европе право пользоваться землей, предоставляемое свободному крестьянину земельным собственником на основе обращенной к нему просьбы в обмен на исполнение определенных повинностей.

Претор — в Древнем Риме первоначально титул консулов и диктаторов; впоследствии должностное лицо, осуществлявшее высшую судебную власть и охрану внутреннего порядка и права.

Префект — во Франции и других странах высший правительственный чиновник в департаменте, в провинции и округе; в некоторых странах начальник городской полиции; руководитель местной администрации.

Принципат — форма монархического правления в Древнем Риме (с 27 г. до н.э.). Это период, когда республиканские учреждения сохранились лишь формально, а существовавший император, уже фактически являясь единодержавным правителем, считался только первым среди сенаторов (принцепсом).

Проконсул — в Древнем Риме бывший консул, назначенный правителем (наместником) провинции.

Пфальцграф — министериал во Франкском королевстве, возглавлявший суд короны.

Пэры — 1)крупные феодалы во Франции и Англии; 2) члены палаты лордов английского парламента.

Рахинбурги — выборные судьи во Франкском королевстве.

Реальная собственность — в средневековой Англии право собственности на родовую недвижимость, свободные держания от короля или других лордов.

Регалии — в средневековой Европе этот термин употреблялся в двух значениях: 1) внешние знаки монархической власти — корона, скипетр и др.; 2) королевские привилегии на получение определенных доходов (суд, налоги, рыночные пошлины, штрафы, монополии, например, винная, табачная, соляная).

Рё — акты конституционного и административного характера в Японии.

Рицу — карательные и судебные установления в праве Японии.

Сабха — собрание знати и представителей народа в Древней Индии.

Самураи — в средневековой Японии служилое дворянство, замкнутое сословие воинов-профессионалов со своим кодексом чести.

Сати — обычай ритуального самосожжения женщины в Древней Индии.

Сейм — название парламента в некоторых государствах (например, в Польше).

Сенешаль — 1) во Франкском государстве голова королевской администрации при Каролингах; 2) в средневековой Франции представитель короны с полномочиями бальи в присоединенной к домену сеньории.

Сеньор — 1) в средневековой Европе феодальный земельный собственник, имевший в подчинении зависимых крестьян, а также горожан, живущих на территории сеньории; 2) в системе вассалитета господин группы вассалов.

Серв — категория крестьян в средневековой Западной Европе, находившихся в наиболее тяжелом, зависимом от феодала положении. Сервы были ограничены в правах перехода от одного феодала к другому, наследовании имущества, свободе брака и т.п.

Сёгун — великий полководец, фактический правитель Японии с XII в. до 1867 г.

Синод — обычно коллегиальный орган управления церковью.

Синто — древняя религия японцев, впитавшая идеи китайских религиозных учений о божественной силе правителя — императора, первосвященника и потомка Бога солнца.

Сисахфия — долговая реформа Солона в Древних Афинах, в результате которой было отменено долговое рабство.

Спикер — председатель палаты общин в Великобритании; председатель палат в парламентах ряда государств (США, Канаде, Индии, Японии и др.).

Статут — в средневековой Англии акт, принятый парламентом и подписанный королем, законность которого, в отличие от его толкования, не могла обсуждаться в судебном порядке.

Стратеги — коллегия высших должностных лиц в Древних Афинах с военными полномочиями.

Суд шеффенов — форма суда в Германии, при которой профессиональный судья и представители от населения составляли единую коллегию.

Тазис — в мусульманском праве наказание за правонарушение, точно не установленное и определяемое правителем или судьей по своему усмотрению.

Талион — принцип равновозмездности, равного воздаяния за содеянное («око за око, зуб за зуб»).

Тамкар — купец, ростовщик и исполнитель отдельных царских поручений в Древнем Вавилоне.

Траст — в Англии институт доверительной собственности, сущность которой заключается в том, что одно лицо — доверительный собственник — управляет имуществом, переданным ему другим лицом — учредителем траста.

Триумвират — 1) в Древнем Риме (I в. до н.э.) союз трех влиятельных политических и военных деятелей для захвата и осуществления верховной власти; 2) в переносном смысле союз трех (государственных) деятелей для совместных акций, действий.

Триумф — 1) в Древнем Риме торжественное выступление полководца-победителя с войском (от Марсова поля на Капитолий); устраивалось по решению сената и являлось высшей наградой для полководца; 2) в переносном смысле выдающаяся победа, торжество, блистательный успех. Победителя именуют триумфатором.

Триба — территориальный округ в Древнем Риме.

Тунгин — председатель суда сотни во Франкском королевстве.

Уитенагемот — совет мудрых (уитенов) при короле в донормандской Англии.

Фараон — титул древнеегипетских царей, а также лицо, носившее этот титул.

Фелония — категория тяжких преступлений в уголовном праве Англии.

Феод — в Западной Европе в Средние века наследственное земельное владение, пожалованное сеньором вассалу при условии несения им военной службы или уплаты установленных взносов.

Феодал — земельный собственник, владелец феода в эпоху феодализма, эксплуатирующий зависимых от него крестьян.

Фетва — в мусульманских странах заключение высшего религиозного авторитета (муфтия) о соответствии тех или иных решений и действий власти нормам ислама.

Фикх — в мусульманском праве означает прежде всего систематизированные знания о правилах поведения, которых должны придерживаться мусульмане при исполнении своих религиозных обязанностей, совершении обрядов, в быту, в светских взаимоотношениях. В этом смысле фикх — наука, предмет которой составляет нормативная сторона шариата.

Фригольд — свободное земельное владение (держание) в средневековой Англии.

Хадд — точно установленное в шариате наказание за преступление, являющееся посягательством на права Аллаха.

Хадис — рассказ сподвижника Мухаммеда о поступках и изречениях пророка, составная часть Сунны.

Халиф — титул верховного правителя в некоторых странах мусульманского Востока. Халиф объединял в своих руках духовную и светскую власть.

Хан — титул вождя, правителя, государя у тюркских и монгольских народов.

Хартия — документ публично-правового и политического характера в Средние века и Новое время (Великая хартия вольностей, конституционные хартии и т.п.).

Хунта — название объединений, союзов, комиссий, государственных органов, военных правительств в испаноязычных странах.

Цезарь — в Древнем Риме титул императора.

Ценз — условие, ограничивающее участие лица в осуществлении тех или иных прав (например, возрастной, избирательный, имущественный, образовательный цензы в ряде зарубежных государств).

Цензива — наследственное крестьянское земельное держание в средневековой Франции. Держатель (цензитарий) выплачивал феодалу фиксированную ренту, государству — налоги.

Центурия — 1) воинское подразделение в Древнем Риме; 2) объединение римских граждан одного из имущественных разрядов.

Цивильный лист — акт парламента, определяющий размеры денежных доходов на содержание монарха.

Чинш — фиксированная феодальная рента в денежной, реже натуральной, форме.

Шариат — система (совокупность) религиозно-этических и юридических норм, основанных на Коране, Сунне и Иджме.

Шах — титул монарха в странах Ближнего и Среднего Востока.

Шейх — в арабских странах глава рода, старейшина общины; у мусульман лицо, принадлежащее к высшему духовенству.

Шериф — должностное лицо, обладавшее на местах судебными, полицейскими, военными и другими полномочиями.

Шеффены — в средневековой Германии представители свободного населения, из которых подбирались судьи в общинных судах.

Эдикт — объявление, приказание, предписание — в Древнем Риме программа римских магистратов, объявлявшаяся при их торжественном вступлении в должность. Позже, в период принципата, а также в некоторых средневековых европейских монархиях вид особо важных указов, законов королей и императоров.

Экклексия — народное собрание в Древних Афинах, высший орган государственной власти.

Эмир — военачальник, правитель, князь, глава монархического государства в странах мусульманского Востока.

Эпарх — высший чиновник Византийской империи (председатель сената и глава городской администрации).

Эрлы — родовая знать у англосаксов.

Эфеты — судебная коллегия в Древних Афинах, рассматривавшая дела о неумышленных убийствах.

Эфоры — в Древней Спарте коллегия из пяти человек, избиравшихся для повседневного руководства делами в государстве.

Предметный указатель

Именной указатель

Рекомендуемая литература

Учебники и учебные пособия

1. *Абдурахманова, И. В.* История государства и права зарубежных стран : учеб. пособие / И. В. Абдурахманова. — М., 2011.

2. *Борисевич, М. М.* История государства и права зарубежных стран : краткий учебный курс / М. М. Борисевич, О. А. Бельчук, С. Г. Евтушенко. — М., 2001.

3. *Графский, В. Г.* Всеобщая история права и государства : учебник / В. Г. Графский. — М., 2007.

4. *Желудков, А. В.* История государства и права зарубежных стран : конспект лекций / А. В. Желудков. — М., 2011.

5. *Ильинский, Н. И.* История государства и права зарубежных стран : курс лекций / Н. И. Ильинский. — М., 2006.

6. История государства и права зарубежных стран : учебник : в 2 т. Т. 1. Древний мир и Средние века / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. — М., 2005.

7. История государства и права зарубежных стран : учебник : в 2 т. Т. 2. Современная эпоха / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. — М., 2005.

8. История государства и права зарубежных стран : учебник / под ред. К. И. Батыра. — М., 2010.

9. История государства и права зарубежных стран : учебник / под ред. С. А. Чибиряева. — М., 2002.

10. История государства и права зарубежных стран : учебник / под ред. Н. В. Михайловой. — М., 2008.

11. История государства и права славянских народов : учеб. пособие / авт.-сост. И. Н. Кузнецов. — М., 2004.

12. *Косарев, А. Н.* История государства и права зарубежных стран : учебник / А. Н. Косарев. — М., 2007.

13. *Ливанцев, К. Е.* История государства и права Средних веков : учеб. пособие / К. Е. Ливанцев. — СПб., 2003.

14. *Омельченко, О. А.* Всеобщая история государства и права. Т. 1, 2 / О. А. Омельченко. — М., 2005.

15. *Прудников, М. Н.* История государства и права зарубежных стран : учебник / М. Н. Прудников. — М., 2009.

16. *Сажина, В. В.* История государства и права зарубежных стран / В. В. Сажина. — Минск, 2011.

17. *Соломатин, А. Ю.* История государства и права зарубежных стран : учеб. пособие / А. Ю. Соломатин. — М., 2011.

18. *Томсинов, В. А.* История государства и права зарубежных стран. Древность и Средние века : учеб.-метод. пособие для семинарских занятий / В. А. Томсинов. — М., 2007.

19. *Топорнин, Б. Н.* Европейское право / Б. Н. Топорнин. — М., 2001.

20. *Федоров, К. Г.* История государства и права зарубежных стран : учебник. Ч. 1, 2 / К. Г. Федоров, Э. В. Лисневский. — 3-е изд. — Ростов н/Д, 1994.

Дополнительная литература

Раздел I

1. *Алаев, Л. Б.* История традиционного Востока с древнейших времен до начала XX века / Л. Б. Алаев. — М., 2004.

2. Античная Греция. Проблемы развития полиса. Т. 1—2. — М., 1983.

3. Антология мировой правовой мысли : в 5 т. Т. 1. Античный мир и восточные цивилизации. — М., 1999.

4. Артхашастра. — М.—Л., 1953.

5. *Бонгард-Левин, Г. М.* Индия в древности / Г. М. Бонгард-Левин, Г. Т. Ильин. — М., 1985.

6. *Георгиевский, С. М.* Принципы жизни Китая / С. М. Георгиевский. — СПб., 1888.

7. *Дьяконов, И. М.* Общественный и государственный строй Древнего Двуречья / И. М. Дьяконов. — М., 1950.

8. *Жидков, О. А.* История государства и права стран Древнего Востока / О. А. Жидков. — М., 1963.

9. *Игнатенко, А. В.* Древний Рим: от военной демократии к военной диктатуре / А. В. Игнатенко. — Свердловск, 1988.

10. Кодекс Тан. — М., 2001.

11. *Корсунский, А. Р.* Упадок и гибель Западной Римской империи и возникновение германских королевств (до середины XI в.) / А. Р. Корсунский, Р. Гюнтер. — М., 1984.

12. *Крамер, С.* История начинается в Шумере : пер. с англ. / С. Крамер. — 2-е изд. — М., 1991.

13. *Крашенинникова, Н. А.* Право древневосточных цивилизаций: право Древней Индии / Н. А. Крашенинникова. — М., 1992.

14. *Ламберг-Карловски, К.* Древние цивилизации. Ближний Восток и Мезоамерика : пер. с англ. / К. Ламберг-Карловски, Дж. Саблов. — М., 1992.

15. *Мечников, Л. И.* Цивилизации и великие исторические реки: географическая теория развития современных обществ / Л. И. Мечников. — М., 1996.

16. *Никифоров, В. Н.* Восток и всемирная история / В. Н. Никифоров. — М., 1977.

17. *Рулан, Н.* Историческое введение в право : учеб. пособ. для вузов / Н. Рулан. — М. : Nota Bene, 2005.

18. Обычное право и правовой плюрализм / отв. ред. Н. И. Новикова, В. А. Тишков. — М., 1999.

19. *Оппенхейм, А. Лео.* Древняя Месопотамия. Портрет погибшей цивилизации / А. Лео Оппенхейм. — М., 1990.

20. *Полибий.* Всеобщая история государства и права : в 3 т. / Полибий. — М., 1999.

21. *Прудников, М. Н.* Римское право / М. Н. Прудников. — М., 2011.

22. *Самозванцев, А. М.* Правовые тексты дхармашастр / А. М. Самозванцев. — М., 1991.

Раздел II

1. *Аннерс, Э.* История европейского права / Э. Аннерс. — М., 1994.

2. Антология мировой правовой мысли : в 5 т. Т. 2. — М., 1999.

3. *Берман, Дж. Г.* Западная традиция права: эпоха формирования / Дж. Г. Берман. — М., 1998.

4. *Большаков, О. Г.* История Халифата / О. Г. Большаков. — М., 1989.

5. *Васильев, А. А.* История Византии. Падение Византии. Эпоха Палеологов (1261—1453) / А. А. Васильев. — Л., 1925.

6. *Вернадский, Г. В.* История права / Г. В. Вернадский. — СПб., 1999.

7. *Галич, М.* История доколумбовых цивилизаций / М. Галич. — М., 1990.

8. *Герье, В. И.* Расцвет западной теократии / В. И. Герье. — М., 1916.

9. *Гофер, Ж.* Цивилизация средневековой Европы / Ж. Гофер. — М., 1992.

10. *Данилевский, Н. Я.* Россия и Европа / Н. Я. Данилевский. — М., 1991.

11. *Дворецкая, И. А.* Западная Европа V—IX вв. / И. А. Дворецкая. — М., 1990.

12. *Егер, О.* Всемирная история: Средние века / О. Егер. — М., 2006.

13. Каролина. — Алма-Ата, 1961.

14. *Киралфи, А.* Источники английского права / А. Киралфи // История права: Англия и Россия. — М., 1990.

15. *Колесницкий, Н. Ф.* «Священная Римская империя»: притязания и действительность / Н. Ф. Колесницкий. — М., 1977.

16. Коран / пер. с араб. и коммент. И. Ю Крачковского. — М., 2001.

17. *Кычанов, Е. И.* Кочевые государства от гуннов до маньчжуров / Е. И. Кычанов. — М., 1997.

18. *Ле Гофф, Ж.* Цивилизация средневекового Запада / Ж. ле Гофф. — М., 1992.

19. *Ли, Г. Ч.* История инквизиции в Средние века. Т. 1, 2 / Г. Ч. Ли. — СПб., 1911—1912.

20. *Липшиц, Е. Э.* Право и суд в Византии в IV—VIII вв. / Е. Э. Липшиц. — Л., 1976.

21. *Мейкок, А.* История инквизиции / А. Мейкок. — М., 2001.

22. *Осокин, Н. А.* История Средних веков / Н. А. Осокин. — Минск, 2003.

23. *Попова, И. Ф.* Политическая практика и идеология раннетанского Китая / И. Ф. Попова. — М., 1999.

24. *Саблов, Дж.* Древние цивилизации. Ближний Восток и Мезоамерика / Дж. Саблов. — М., 1992.

25. Саксонское зерцало. — М., 1985.

26. Салическая правда. — М., 1985.

27. Свод законов «Тайхо ре Рицу». — М., 1995.

28. *Сурдель, Д.* Цивилизация классического ислама / Д. Сурдель, Ж. Сурдель. — Екатеринбург, 2006.

29. *Сюкияйнен, Л. Р.* Мусульманское право / Л. Р. Сюкияйнен. — М., 1986.

30. *Успенский, Ф. И.* История Византийской империи. Т. 1, 2 / Ф. И. Успенский. — СПб. ; Л., 1913—1927.

Раздел III

1. *Арчер, П.* Английская судебная система : пер. с англ. / П. Арчер. — М., 1959.

2. *Бертелеми, Ж.* Государственный строй Франции : пер. с фр. / Ж. Бертелеми. — М., 1936.

3. *Боботов, С. В.* Наполеон Бонапарт — реформатор и законодатель / С. В. Боботов. — М., 1998.

4. *Борисюк, В. И.* Политические институты США: история и современность / В. И. Борисюк [и др.]. — М., 1998.

5. *Бромхэд, Л.* Эволюция британской конституции / Л. Бромхэд. — М., 1980.

6. *Галкин, И. С.* Создание Германской империи. 1815—1871 гг. / И. С. Галкин. — М., 1986.

7. Гражданский кодекс Франции. — М., 2000.

8. Гражданское уложение Германской империи : пер. с нем. — М., 1898.

9. *Дайси, А. В.* Основы государственного права Англии: Введение в изучение английской конституции / А. В. Дайси. — СПб., 1907.

10. *Дюж, Л.* Общие преобразования гражданского права со времен Кодекса Наполеона / Л. Дюж. — М., 1919.

11. *Егер, О.* Всемирная история. В 4 т. / О. Егер. — М., 2000.

12. *Кабрияк, Р.* Кодификации / Р. Кабрияк. — М., 2007.

13. *Конрад, Н. И.* Япония: народ и государство / Н. И. Конрад. — Петербург, 1923.

14. *Ленин, В. И.* Памяти коммуны // Полное собрание сочинений (любое издание).

15. *Мишин, А. А.* Принцип разделения властей в конституционном механизме США / А. А. Мишин. — М., 1984.

16. *Пахман, С. В.* История кодификации гражданского права / С. В. Пахман. — М., 2004.

17. *Саидов, А. Х.* Сравнительное правоведение (Основные правовые системы современности) / А. Х. Саидов. — М., 2003.

18. США: конституционные и законодательные акты. — СПб., 1994.

19. *Уолкер, Р.* Английская судебная система : пер. с англ. / Р. Уолкер. — М., 1980.

20. *Харвей, Дж.* Британское государство / Дж. Харвей, К. Худ. — М., 1951.

21. *Шенвиц, Ф.* Кодекс Наполеона. Его характер и распространение : пер. с нем. / Ф. Шенвиц. — СПб., 1912.

22. *Юшков, В.* Наполеон на поприще гражданского права и законодательства / В. Юшков. — М., 1905.

23. *Эннекцерус, Л.* Курс германского гражданского права : пер. с нем. / Л. Эннекцерус. — М., 1948.

Раздел IV

1. *Арон, Р.* Демократия и тоталитаризм. Опыт сравнительного изучения современных политических и правовых систем / Р. Арон. — М., 1993.

2. *Бертелеми, Ж.* Государственный строй Франции / Ж. Бертелеми. — М., 1936.

3. *Богдановская, И. Ю.* Прецедентное право / И. Ю. Богдановская. — М., 1993.

4. *Вахрамеев, А. В.* Страны Восточной Европы: время кардинальных перемен / А. В. Вахрамеев, М. А. Дерябина, А. А. Язькова. — М., 1990.

5. *Давид, Р.* Основные правовые системы современности / Р. Давид. — М., 1967.

6. *Дженкс, Э.* Английское право / Э. Дженкс. — М., 1947.

7. *Дурденевский, В. Н.* Иностранное конституционное право в избранных образцах (с приложением текстов конституций) / В. Н. Дурденевский. — Л., 1925.

8. *Дюги, Л.* Общие преобразования гражданского права со времени Кодекса Наполеона : пер. с фр. / Л. Дюги. — М., 1979.

9. *Заболотный, В. М.* Новейшая история стран Европы и Северной Америки. Конец XIX — начало XX века / В. М. Заболотный. — М., 2004.

10. *Ильин, А. В.* Из истории права / А. В. Ильин, С. А. Морозова. — СПб., 1996.

11. *Инако, Ц.* Современное право Японии / Ц. Инако. — М., 1981.

12. История национально-освободительной борьбы против Африки в Новейшее время / отв. ред. А. А. Громыко. — М., 1978.

13. *Карлен, Д.* Американские суды: система и персонал : пер. с англ. / Д. Карлен. — М., 1972.

14. *Кенни, К.* Основы уголовного права Великобритании / К. Кенни. — М., 1949.

15. Конституция Германии (Веймарская) (1919) // Конституции буржуазных государств. — М., 1990.

16. *Королев, Ю. Н.* Латинская Америка: революции XX века / Ю. Н. Королев, М. Ф. Кудачкин. — М., 1986.

17. *Муромцев, Г. И.* Источники права в развивающихся странах. Система и влияние традиций / Г. И. Муромцев. — М., 1987.

18. *Норманн, Г.* Возникновение современного государства в Японии : пер. с англ. / Г. Норманн. — М., 1961.

19. *Осакве, К.* Сравнительное правоведение в схемах: общая и особенная части / К. Осакве. — М., 2004.

20. *Романов, А. К.* Правовая система Англии / А. К. Романов. — М., 2000.

21. *Саидов, А. Х.* Сравнительное правоведение и юридическая география мира / А. Х. Саидов. — М., 1993.

22. *Самигуллин, В. К.* Правовая традиция / В. К. Самигуллин. — Казань, 2009.

23. *Синицына, И. Е.* Обычай и обычное право в современной Африке / И. Е. Синицына. — М., 1986.

24. *Тарле, Е. В.* Европа в эпоху империализма 1871—1919 гг. Т. 5. / Е. В. Тарле. — М., 1958.

25. *Топорнин, Б. Н.* Право европейских сообществ / Б. Н. Топорнин. — М., 1998.

26. *Флетчер, Дж.* Основные концепции современного уголовного права / Дж. Флетчер, А. В. Наумов. — М., 1999.

27. *Шершеневич, Г. Ф.* Новейшая кодификация гражданского права Германии / Г. Ф. Шершеневич. — Казань, 1989.

28. *Юрьев, М. Ф.* История стран Азии и Северной Америки после Второй мировой войны (1945—1990) / М. Ф. Юрьев. — М., 1994.

Словари и схемы

Глоссарий юридических понятий и терминов по курсу «История государства и права зарубежных стран» : учеб.-метод. пособие / отв. ред. Н. А. Крашенинникова. — М., 2003.

Словарь определений историко-правовых понятий / сост. Ю. Г. Галай. — Нижний Новгород, 2001.

Схемы по истории государства и права зарубежных стран / История государства и права зарубежных стран / сост. М. М. Борисевич и [др.]. — М., 2003.

Ресурсы Интернета

1. www.interlaw.dax.ru (Юридический портал).
2. www.bookarchive.ru (Государство и право зарубежных стран. Электронная библиотека).
3. www.edu.ru (Российское образование. Федеральный портал).
4. www.i-u.ru/biblio (Русский гуманитарный интернет-университет. Библиотека).
5. aw.edu.ru (Юридическая Россия. Федеральный правовой портал).
6. www.e-library.ru (Научная электронная библиотека. Журнал «История государства и права»).
7. www.gumer.info (Библиотека Гумер. Право и Юриспруденция).
8. www.oprave.ru/books (Юридический портал «Правопорядок». Электронная юридическая библиотека).

Учебное издание

Прудников Михаил Николаевич

**ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА
ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН**

Учебник для бакалавров

Формат 84×108 $^{1}/_{32}$.
Гарнитура «Petersburg». Печать офсетная.
Усл. печ. л. 42,58. Тираж 1000 экз. Заказ №

ООО «ИД Юрайт»
111123, г. Москва, ул. Плеханова, д. 4.
Тел.: (495) 744-00-12. E-mail: izdat@urait.ru, www.urait.ru